✠

P O R

EL DOCTOR DON FRANCISCO Lopez del Castillo, Canonigo Penitenciario de la santa Iglesia Cathedral de Cuenca,

C O N

El Fiscal Eclesiastico de dicho Obispado, y el Doctor Don Balthasar Iordan de Fuēmayor, Vicario perpetuo de rentas de la Ciudad de Andujar, y Prior del señor san Bartolomè della.

S O B R E

La Canongia Penitenciaria de dicha Iglesia Cathedral de Cuenca.

1 EL hecho deste pleito es breue, y conciso, consistē solo en saber: Que por promocion del Doctor D. Diego Lopez vacò esta Canongia, pusieronse edictos, concurrieron muchos sugetos, y entre ellos dichos Don Francisco, y Don Balthasar, y de diez que concurrieron, solo Don Balthasar tenia quarenta años, Don Francisco treinta y dos. Antes de entrar a eligir, el señor Obispo escriuiò papel al Cabildo, que su voto era, que no podia eligirse à quien no tuuiesse dicha edad; y representa su dictamen en estas palabras: *En quanto a la prouision de la Penitenciaria, y que V.S. sin estar de ninguna manera el caso en los terminos de la Bulla de la Santidad de Gregorio Decimoquinto, ni poderse dar excesso tan releuante en letras, y demas meritos en algū sugeto de los concurrentes, respecto de los demas, como en ella se pide, para contrauenirla, trata de practicar aora el arbitrio que en ella*

 se

ſe nos permite, no puedo dexar de ſuplicar paternal, y afectuoſamente à V. S. y à todos eſſos ſeñores nueſtros hermanos lo procuren eſcuſar, y juntamente los pleitos, gaſtos, y inquietudes que ſe auran de ſeguir de la manifieſta injuſticia, que ſe harà à los Opoſitores, que ſe hallan con la edad legal, y demas calidades del ſanto Concilio, y de la Bulla, que yo deſde luego, por cumplir en primer lugar con mi cõciencia, y obuiar tantos inconuenientes, preuengo, y aduierto a V. S. que el parcial ſeparado, y ſimultaneo arbitrio, que como à Ordinario ſe me concede en ella, de ninguna ſuerte le aplico, puedo, ni debo aplicar en eſte caſo, de que và enterado mi Prouiſor. Y tambien de hazer como tal demas contradiciones, autos, y diligencias juridicas, que conuinieren en orden à la exacta, y eſpecifica obſeruancia, y execucion de la Bulla referida, que es lo que vnicamente pretendo, y que tendrà por bien V. S. por no ſerme poſsible, por la defenſa de los derechos de mi Dignidad, conformarme, como ſiempre lo he procurado en eſte lance, con la reſolucion de V. S. que eſpero la ha de tomar en todo tan acertada, y ſanta, como acoſtumbra: y aſsi ſe lo bueluo à ſuplicar con el miſmo afecto, &c.

2 Votoſe por el Cabildo: ſi el Obiſpo tenia mas que vn voto en la eleccion, y acordoſe por todos ſe le eſcriuieſſe: que no tenia mas q̃ vn voto, y que no auia ſimultanea en el caſo.

3 Tratò el Prouiſor de leer vn Papel que ſacò del pecho, y q̃ ſe le dieſſe licencia para intimar vnas cenſuras. Reſpondioſele por el Dean: Que ſi queria notificar cenſuras, ſe ſalieſſe del Cabildo, y deſde allà fuera lo hizieſſe como Iuez por ſus Miniſtros, que en el Cabildo en el caſo preſente no podia ſer Iuez, ſino vn voto, como los demas, y por mayor parte auiendolo votado, dixo el Dean en nombre del Cabildo. Reproducia la apelacion, y requerimiento que tenia hecho, y declinaua juriſdicion, por no ſer el Obiſpo, ni ſu Prouiſor Iuez competente, y executor de la Bula, ſino el Dean, y Cabildo, y de lo contrario apelaua, y proteſtaua: y el Prouiſor boluiò a repetir: Que ſin embargo de la apelacion, y proteſtas, requeria, amoneſtaua, y ſi era neceſſario mandaba. Y en eſtas palabras ſe detuuo el Prouiſor: y el Dean en nõbre de todo el Cabildo, pidio al Secretario del le dieſſe por teſtimonio: como requeria à dicho Prouiſor, que votaſſe en la eleccion, que ſe trataba como Capitular, y que ſi tenia como llamado Iuez alguna coſa que hazer, que allà fuera del Cabildo hizieſſe lo que quiſieſſe, y hablaſſe por ſu Notario.

4 Proſiguioſe en la eleccion, puſieronſe las vrnas en la forma ordinaria, y el Prouiſor, Dean, y Cabildo, y cada vno de por ſi hizieron juramento por Dios nueſtro Señor, y a los ſantos Euangelios, y a vna

Cruz,

Cruz,que corporalmente tocò cada vno;de votar en la eleccion del dicho Canonicato de Penitenciaria,que al presente està vaco en esta santa Iglesia,y que la intencion de cada vno era, el eligir a la dicha Prebenda la persona mas idonea,segun Dios nuestro Señor à cada vno le dictare,teniendo atencion à la vtilidad,y bien desta santa Iglesia,y teniẽdola assimismo a las costumbres,y buenas partes de la persona: y que si assi no lo hizieren, que Dios lo demande. Y cada vno dixo: *Si juro,y amen.*

5 Dieronse cedulas à todos los quinze votos que se hallaron presentes en el Cabildo,con los nombres de los diez opositores,y declararon,que auiendo votado,si por los dichos votos paraciesse del primer scrutinio,que auia mayor parte de votos en fauor de qualquiera opositor,el tal desde luego quedasse, y fuesse eligido, y nombrado por Canonigo para obtener la dicha Canongia,y Prebenda de Penitenciaria,y se le diesse el nombramiento della,haziendole prouision, colacion,y canonica institucion de dicha Prebenda. Y si huuiesse votos iguales,ò menor parte, excluyendo los que tuuieren menos votos en el primero escrutinio,se tornasse a votar por los dos opositores que mas votos tuuiessen,y el que dellos saliesse con mas parte de votos ,aquel fuesse electo Canonigo,guardando en todo el tenor, y orden de dicha Bula. Y assi lo ordenaron,y declararon.

6 Y en esta conformidad,y en execucion de lo dicho se empeçò la eleccion por el Prouisor,y con las cedulas en las manos se retirò al Altar de nuestra Señora, y llegò a la mesa donde estaua,y assistia el Secretario del Cabildo,y en alta voz dixo: *Este es mi voto*,y lo echò en la vrna donde estaba la cinta verde, y los demas los echò en la vrna que tenia la cinta pagiza: y assi se prosiguiò hasta que se feneciò la eleccion.

7 Y auiendo vaciado las vrnas de los votos de eleccion en la mesa, y contadolos, se hallò auer diez y seis votos; fueronse regulando, y leyendose todas las cedulas en alta voz, y se hallò,que del nombre del Licenciado don Francisco del Castillo auia diez votos, y del nõbre del Doctor don Iuan Ibañez auia seis votos.

8 A tento lo qual,el Dean, y Cabildo dixeron: *Que eligian, y eligieron al dicho Licenciado don Francisco del Castillo por Canonigo en la dicha santa Iglesia Cathedral en la Canongia, y Prebenda vacante por el señor Doctor don Diego Lopez de la Vega, por promocion al Obispado de Badajoz.* Mandaron llamar al Portero,y le ordenaron,fuesse à buscar al Licenciado don Francisco del Castillo,con certificacion del Secretario del Cabildo, de que auia sido eligido en el dicho Canonicato,para que se le hiziesse la colacion,y se le diesse la possession por don Alonso de Pedraza, Canonigo,en el Altar, Coro,y Cabildo, haziendo primero los juramentos necessarios, y la Profession de la santa Fè. Y a esto el señor Prouisor dixo: Que contradezia, como lo tiene contradicho, y aora

de

de nueuo lo contradize, que se le haga la colacion, y se le dè la possession, por no tener la edad, que manda la Bula referida de Gregorio Dezimoquinto.

9 Y el Cabildo respondiò: Que sin embargo de dicha protesta, y contradicion, se le hiziesse la colacion à dicho don Francisco, y se le diesse la possesion; Requiriosele al Prouisor, que se la diesse juntamente con el Cabildo, vna, dos, y tres vezes, en virtud de la Bula, y se le protestò en forma. Y el Prouisor respondiò: Que por quanto en don Francisco no concurrian las calidades que pide la Bula, y à la cõtradicion hecha en su eleccion, la tiene por nula, y que assi no conuiene hazerle colacion, y prouissión, y que protestaba lo que tenia protestado. El Cabildo le boluiò à requerir en forma, y le protestò todos los daños, y gastos que se recreciessen por ello; y que de no dar la colacion, y possession, lo haria el Cabildo.

10 Llegò don Francisco al Cabildo, mandaronle que entrasse, hizieronle relacion de su eleccion. Diosele la colacion por el Dean, y Chantre, en nombre de todo el Cabildo. Contradixolo el Prouisor. Hizo el juramento de la Fè, y los demas actos necessarios, y despues se le diò la possesion quieta y pacificamente, sin contradicion alguna.

11 Pretende don Baltasar, que dicha eleccion se ha de declarar por atentada, y nula, por auerse hecho en contrauencion de dichas contradiciones; y protestas hechas por el señor Obispo en dicho papel, y contra el mandato, y inhibicion dada por el Prouisor, y por el agrauio que se le hizo à dicho don Baltasar, por ser vnico opositor, y concurrir en èl el requisito de la edad: y porque el arbitrio que se dà por las Bulas, y santo Concilio al Ordinario, y Cabildo en estas elecciones, no es absoluto, sino regulado a la razon, y justicia, y que segũ los actos que hizo de letras, y demas partes que concurren en èl, fue injusto el arbitrio que tuuo el Cabildo en tener por tan ventajoso su geto a dicho don Francisco.

12 Pretende don Francisco, ser absuelto, y dado por libre, y que no tienẽ lugar los atentados; que ha de ser manutenido, y amparado en su possesion, vt ex sequentibus plusquam liquido constabit.

13 En dos ocasiones principalmente puede vna persona sin nota, ni censura dezir sus partes, vt singulariter tenet Anton. Panormitan. in vita Ildefonsi Regis cognominati Sapientis Regni Aragonis, & Neapolis. Quando no es conocido. Y en defensa de su credito.

14 Y con más singularidad el Pico de Oro, y gran Doctor de la Iglesia Griega san Iuan Chrisostomo, de laudib. Diu. Pauli, homil. 5. 3. to. fol. mihi 284. que quando ay necessidad, templandolo con no dezirlo todo, y en conocimiento de la verdad, y en defensa propria, como lo hizo el grande Paulo, Samuel, Dauid, y otros grandes Santos, ibi: *Grande malum est dilectissimi, de seipso aliquid grande dicere, atq;*

mi-

mirabile, extremæque omnino dementiæ est, nulla imminente necessitate iterum, & necessitate violenta proprijs velle laudibus decorari. Non enim est hoc secundum Deum loqui inditium potius est istud insaniæ. Hoc enim nobis omnem prorsus mercedem euacuat, & quidem plurimis laboribus, sudoribusque quæsitam. Hæc enim omnia, hisque plura dixisse videtur ad cunctos, dum loquendi de se necessitatem etiam excusatione muniuit. His autem profectò maius est, quia necessitate cogente non vniuersa fudit in medium, sed plura etiam, & maiora celauit. Et paulò inferiùs, ibi: *Hoc itaque fecit, & Paulus, qui cum à pseudo Apostolis carperetur, quasi non esset probatus Apostolis, nec habens à Christo aliquam potestatem, propter obtrectationes falsas, in laudes suas ire compulsus est, quæ maximè dignitatẽ eius ostenderent. Vides ne igitur per quanta docuerit auditorem nõ inaniter gloriari? Primò quidem dum ostendit se istud necessitatem vocauit. Secundò, dum plurimis laudes suas satisfactionibus temperaret. Tertiò, quia non cuncta confessus est, sed maiora suppressi, & hoc certè cum necessitate quadam in sua præconia cogeretur. Quartò dum sub alterius persona dixit, scio hominem. Quintò cum non omnes virtutes suas adduxit in medium, sed eam partem quam præsens tempus maximè flagitabat.*

15 Conforme a lo dicho, no serà censurable, ni parecerà reprehensible, no que don Francisco, su Abogado si, refiera lo menos de sus partes, ocultando lo mas, à imitacion destos grandes Santos, y de otros muchos que se pudieran conduzir para el caso en ocasion tan ceñida, en tan apretado lançe, en defensa de su honor, de la accion prudente, justa, y ajustada, que ha executado vno de los mayores Cabildos, que ay en la Christiandad, cuyas elecciones siempre gloriosas, como atentas, han sido siempre exemplar de otras, manifestar à todas luzes: que esta tiene paralelo con las demas, y no ha degenerado de ellas.

16 Lo primero, Don Francisco entrò en esta palestra literaria, en esta pretension, en estos exercicios, hallãdose en treinta y dos años de edad, con estudios continuados desde las primeras lineas de su infancia, tan luzidos, que ellos le conduxeron al insigne, y no bastante, y condignamente alabado Colegio Mayor de san Ilefonso, sino primero en su formaciõ de los luzidos del Orbe, el segundo en el septenio, planeta luzido, que ha dado tanta luz con las estrellas, que ha tenido fixas en su firmamento, electo en quatro Cathedras, dos primeras de Decretales, tercera de Sexto, y quarta de Decreto, no en multitud de votos, que aunque las mas vezes fueron siempre de justicia, no tiene paralelo, ni similitud con la que el Consejo administra, que

 como

como Padres della, Senadores integerrimos, obran sin dependencia, que sabidores, y ciertos de las partes de Don Francisco, en competēcia de luzidissimos sugetos, ha sido colocado en todas ellas, obtuuo con luzidas ventajas los grados de Licenciado, y Doctor en la Vniuersidad de Alcalà de Henares. Y aunque las letras por si son el oro essencial de finissimos quilates, de donde meritissimamente se ascié de a las mayores Dignidades, el esmalte brillante de la nobleza, y claro nacimiento, realça, y alçaprima la materia, concurriendo en Don Francisco, de la familia de los Castillos, conocida de todas, con nota especial, y esplendor en la noble Villa de Madrid, condecorada con infinitos actos positiuos de limpieza, y nobleza, proximos en esta linea con Abito de Santiago, que tiene Don Luis del Castillo Regidor de Madrid su hermano, Don Francisco con la actual possession de dicho Colegio, la edad de treinta y dos años no desfalca estas partes, mas antes las sube de primor, y constituye en excelencia, para q̃ condignamente fuesse admitido a esta Canongia, puesto de grande veneracion, batiente firme para subir à mayores grados, de que es seminario esta Santa, Noble, y Doctoral Iglesia, que reconociendo estas ventajas, quiso en oportuno tiempo lograrlas, para que con la elecciō de otro no viniesse àperder vn sugeto tā amable, que los estudios y trabajos tan continuos con virtud maziza executados, son maduras, y sazonadas cosechas, que se anticiparon en Don Francisco, comunicandole el Autor de todo, lo que ha dado, y concedido à otros de semejāte, y aū de menor edad, como se reconoce en las Historias: Michael Verino de diez y seis años fue assombro de Italia, vt in eius vita notatur. Picho Mirandulano fue admiracion della, como lo testifican los quatro tomos de sus obras. Scoto de treinta y tres llegò al maximum quod sic de la Escritura Escolastica, de toda erudicion, y buenas letras. El Cherubin de la Iglesia, sino iluminado, luz vniuersal de todas ellas, de treinta años reduxo las barras de oro de las sciēcias, que estaban en los Doctores de la Iglesia à moneda vsual, y corriente en ella, de tal fineza estimacion, y aprecio, que la que no fuere sellada con la marca de la doctrina deste grā Doctor suyo santo Thomas de Aquino, como falsa, no puede passar por ella. Scipion Africano en los pueriles años fue electo à la Dignidad Ædilitia. Marco Valerio Coruino de veinte y tres fue creado Consul, y executò cosas admirables, y raras. Tull. Philip. 5. Tit. Liu. lib. 7. Patric. de Repub. lib. 9. tit. 5. Octauio Augusto de veinte y dos años fue electo Emperador. Y el Magno Alexandro desta mesma edad. Papiniano consumado Iurisconsulto fallesciò de treinta y siete años. Nerua su hijo daua respuestas publicamente en derecho, que eran, y son leyes vniuersales de la Republica Romana. Bartulo de veinte se Doctorò, y fue Maestro de muchos. Paulo, y Iuliano Iurisconsultos, no se dedignaron de seguir el parecer de Celso Iurisconsulto mancebo, y de poca

edad,

edad, l. si seruū 91. §. sequitur, ff. de verbor. obligationib. & ibi Iason. Daniel fue electo por juez para la causa ardua, y singular de Susana, siendo de edad pueril. Daniel. cap. 13. ibi: *Suscitauit Dominus spiritum pueri iunioris.* Que los tempranos ingenios, y anticipadas virtudes, tienen priuilegio especial para la precedencia de otros, y estàn libres del tributo de aguardar a mayor edad, quando en temprana primauera mostraron los frutos sazonados, Ecclesiast. cap. 4. numer. 2. ibi: *Neque ætas iuuenilis in Doctore despicienda quem vita, & discretio commendat.* Etenim aliquando præuenit ætatem ingenium præcox, Quintil. libr. 1. cap. 3. *Illud ingenium velut præcox genus non temerè vnquam peruenit ad frugem.* Platea in l. 1. num. 4. C. de Consulib. lib. 12. Tiraquel. in præfat. tract. de primogen. num. 97. & num. 170. & 171. & de pœnis temperand. caus. 51. num. 151. & sequentib. Menchac. libr. 3. controuers. illust. cap. 103. num. 18. Gregor. Lop. in l. 7. tit. 15. part. 6. glos. *Mas anciana.* Auilès in cap. 4. Prætor. glos. *Prematica*, num. 5. Didac. Perez in l. 4. tit. 1. lib. 4. ordinam. col. 1350. ad fin. Burg. de Paz in l. 2. Tauri, n. 63. cū seq. Matieço in Dialogo Relator. 3. par. cap. 58. n. 23. Alexan. ab Alex. lib. 3. dier. gen. c. 3. fol. 120. Geruātes in d. l. 2. Tauri, n. 33. & seq. gl. & Platea in l. vnicuiq; C. de Proxim. sacror. scrinior. libr. 12. ibi: *Nisi fortè ab eo, qui tempore vincitur laborum comparatione superetur*, l. potioris, C. de offic. Rector. Prouinc. cap. si habes 24. quæst. 3. glos. in l. 1. C. de Annonis ciuilib. lib. 11. Plura in proposito congesserunt, & cūmularunt Domin. Ioan. Bapt. Valençuela cons. 198. per tot.

17 Lo segundo, porque estàn afiançadas las letras con la nobleza, que las mas vezes ella por la generosidad de la sangre adelanta los ingenios, los perficiona, y madura; Ouid. lib. 1. de arte aman. ibi:

Cæsaribus virtus contigit ante diem.

Y por si tiene especial priuilegio de precedencia, cap. de multa, de præbend. ibi: *Circa nobiles, & literatas personas, quæ maioribus sunt beneficijs honorandæ, poterit, cùm ratio postulat dispensari*: cap. dudum el 1. vbi Abb. num. 2. de elect. Bartholom. Cassan. in Cathalog. glor. mund. p. 8. considerat. 36. probare nititur pluribus rationibus: nobiles debere anteferri, ex cap. officij, de elect. Cœpoll. tract. de Imper. milit. eligen. vers. *Nobilitas*, priuileg. 15. Interest enim Reipublicæ gubernari per viros nobiles. Bonus de Curtili tract. de nobilita. priuileg. 10. Andr. Baiul. in Constit. Sicil. incipit: *Minoribus*, & ibid. post eum Matth. de Afflict. colum. 4. vers. *Tertio quærit*, Heredia de Iudicib. quæst. 9. fol. 36. latè Domin. Ioan. Bapt. Valenç. cons. 166. ferè per tot. qui plura scitu dignissima cummulauit. Mastrill. de Magistratib. lib. 2. cap. 8. per tot. præcipuè num. 60. qui in terminis loquitur, & etiam Lara de Anniuersar. lib. 2. c. 4. n. 1. ibi: *Nobilis etiam cæteris paribus præferri debet, in spiritualibus enim habetur ratio nobilitatis, glos. in cap. vlt. verbo: Nobilitati, de pœn. vbi quod præferuntur in benefi-*

cijs,

cijs, per cap. non satis, vers. Item consideranda est, 86. distinct. gloss. in l. societas contrahitur, vbi DD. qui illam notāt. ff. Pro socio, quæ tenet, quod ad adipiscendos Canonicatus æquiparantur nobiles, & litterati, & sic nobilitas est causa prælationis in beneficijs, tradit plu res referens Tiraquel. de nobilitat. cap. 20. num. 10. & 11. & plura congerit, Ceuallos q. 393. n. 32. cū sequentib. & quod nobilitas sanguinis in spiritualibus, & beneficijs sit consideranda, tradit Felin. c. cum adeò, num. 6. de rescript. Cabedus decis. 73. par. 2. num. 8. cum alijs Barbos. de offic. Parochi, 1. par. cap. 2. num. 120.

18 Lo tercero, que concurre con lo dicho de mayor realçe, y aprecio la virtud desde sus tiernos años notoria, lo especial se queda al silencio, que la modestia en vida no admite en esta parte elogios, ella se auentaja a la edad, y por ella se prefiere, que ella en si tiene intrinseca dispensacion, inherente en si, como essencial predicamento, aun reconocido de los Gentiles, testè Valer. Maxim. lib. 3. & Cornel. Tacit. lib. histor. August. ibi: *Apud maiores virtutis id primum fuerat, cunctisque ciuium si bonis artibus fiderent licitum petere magistratus, ac ne ætas quidem distinguebatur, cum primum iuuenta* Consulatum *ad Dictaturam inirent.*

19 Lo quarto, porque don Francisco es Canonista, y graduado en esta facultad, y no estando en frontera de herejes, sino en la Prouincia de España, que por la misericordia de Dios està libre deste contagio, tiene prelacion al Theologo, especialmente quando puede con su facultad ayudar a las causas, y negocios que se ofrecieren a esta santa Iglesia, argum. text. in cap. in causis in fine de elect. cap. super Specula. de Magistris, & ne aliquid exigatur pro licentia docendi. Cardinal. & Hostiens. in cap. 1. quos alij sequuntnr de consanguinit. & affinit. Lambertin. de iur. patronat. lib. 2. par. 3. quæst. 4. artic. 12. per tot.

20 Lo quinto, porque respecto de lo dicho, se haze tiro conocido à la grandeza desta Santa Iglesia, y a lòs sugetos della, en querer ponerdolo en esta eleccion, pues hallando estas partes en Don Francisco pudo justissimamente juzgar, que para su Iglesia, para su comunidad, y para su comodidad, conuenia antes don Francisco, que no don Balthasar: que aquel es excelente, y mas digno, y tiene prelacion en la eleccion, non absolutè, sed secūdum quid, habito nempè, respectu ad Ecclesiæ regimen. Rebuff. tit. de elect. verbo: *Idoneorum*, in concord. glos. in cap. constituti, de appellationib. Diu. Thom. 2. 2. q. 63. art 2. & quodlib. 8. art. 6. Soto de iust. & iur. q. 6. art. 9. limit. 1. Siluest. verbo: *Electio*, 1. q. 16. Felin. in cap. cum adeò, n. 6. de rescrip. Rot. Roman. decis. 65. n. 8. & decis. 537. num. 14. p. 1. in recentiorib. Couarru. in reg. *Peccatum*, §. 7. num. 4. verbo: *Dignio*, Gutierr. Canonicar. quæstion. lib. 2. cap. 34. num. 64.

21 Y esta es la razon, porque respectiuamente considerando todas

las

las circunstancias, puede ser vno mas excelente, sugeto auentajado, que otro, por la aptitud, para la administracion mas, ò menos necessaria de el ministerio para que se elige; causa, porque la suerte cayò antes à Mathias, que a san Bernabè, que era conocido por justo: singulariter Dom. Ioan. de Solorzano tom. 2. de Indiar. gubernat. lib. 4. cap. 12. num. 27. ibi: *Apti verò Ministri, non solum ex virtute, aut morum sanctimonia æstimandi sunt, sed magis ex litteris, si de litterarum ministerio agatur, vel de prudentia, experientia de cognitione officij, cui destinantur; vnde rectè inquit Mariana in notis ad acta Apostolorum, sortem diuinitus Mathiæ obtigisse, non Barnabæ, licet hic iustus vocaretur, quia ad ministerium Apostolicũ exercendum, non iustior, sed aptior requirebatur; optimè Mastrill. de Magistratib. lib. 2. cap. 1. num. 66. & 67.* cum multis Barbos. de offic. parochi, par. 1. cap. 2. num. 122.

22 Y en nuestro caso concurren por lo essencial, y accidental tantas circunstancias, que no parece dubitable la materia, ni se puede censurar el juizio de hombres tan grandes como concurrieron en esta eleccion, ni que grauassen la pureza de su conciencia en ella, l. hac cõsultissima 8. §. fin. ibi: *Sed ne locum quidem vllum relinquat insidijs, tot oculis spectata, tot insuper in tuto locata manibus.* C. qui testam. fac. poss. cap. de quibus 3. distinct. 20. ibi: *Faciliùs namque inuenitur, quod à pluribus senioribus quæritur*: cap. extrà conscientiam 5. distinct. 64. ibi: *Integrum enim est iudicium, quod plurimorum sententijs confirmatur*: cap. prudentiam 21. de offic. & potest. Iudic. Deleg. ibi: *Sicut Canones attestantur, integrum sit iudicium, quod plurimorum sententijs confirmatur*: l. quæstionem, §. fin. §. lex etenim, ibi: *Vt per ampliores homines perfectissima veritas reueletur*: C. de fideicommissis.

23 De todo lo dicho se infiere por conclusion precisa, & nostro videri, indubitable: Que en las oposiciones, que se hazen contra esta eleccion, no ay justicia alguna, y que debe ser amparado en su possession Don Francisco. Y para que esto se conozca con toda euidencia, se irà discurriendo por cada vna, con toda claridad, concisiõ, y breuedad.

Primera oposicion.

Que el señor Obispo por su papel mandò: Que no se eligiesse persona, que no tuuiesse quarenta años: que protestò la nulidad, y de lo contrario el Prouisor apelò; y que assi es nula, y atentada esta eleccion.

Respuesta.

24 Lo primero, que es constante, y parece de los autos desta elecciõ,

 que

que solo Don Baltasar tenia quarenta años de los opositores à esta Canongia, con que en auer mandado, que no se elija persona, sino es que tuuiesse quarenta años, fue restringir la eleccion a la persona de Don Baltasar, y asi fue nulo el mandato, como lo fuera la eleccion, si se huuiera eligido a Don Baltasar, ex cap. vbi periculum 3. §. cæterum, de elect. in 6. melior textus in cap. sciant cuncti 12. eod. tit. de elect. lib. 6 & ibi glos. in figuratione casus, ibi: *Vacante aliqua Ecclesia, Dominus temporalis, in cuius territorio, & iurisdictione erat situata illa Ecclesia, scripsit Canonicis, & eos rogauit vt suum filium, vel aliquem eius familiarem eligerent in prælatum: Canonici videntes illum filium, vel familiarem non esse sufficientem, nec idoneum ad dictam prælaturam, vel ex alia causa, noluerunt ipsum eligere, sed alium in suum prælatum elegerunt: Dominus temporalis hoc agrè ferens, cœpit molestare Canonicos, & eorum consanguineos: vel inuadere bona Canonicorum, & Consanguineorum: Quæritur: vtrum ipse Dominus temporalis incurrat aliquam pœnam, & quam? Respond. Quod ipso facto est excommunicatus, nec ab ipsa excommunicatione est absoluendus, nisi præmissa debita satisfactione.*

25 Porque la elecciõ ha de ser libre, no coarctada à vna persona, que el proprio significado de eleccion, es entre muchos, §. datur, inst. de adsignat. libertor. l. eum qui certarũ, 6. 1. ff. de verbor. obligationib. Bald. in l. 1. in fine, C. de furt. Nouar. in praxi election. quæst. 45. nu. 8. sect. 2. Riminald. consl. 67. num. 5. Surd. consl. 458. nu. 34. & consl. 529. num. 37. & in optimo casu Don Ioan. del Castillo lib. 2. cõtrouersiar. cap. 13. num. 10. Y por esso la Santidad de Gregorio Decimoquinto considerando este caso, ò que en los opositores podia auer alguno, q̃ no teniendo quarenta años, teniendo empero treinta, fuesse excelente sugeto, y digno de que el Cabildo le associasse, y agregasse a su Comunidad, porque no se restringiesse su eleccion a solos los de quarẽta años, diò facultad a los Cabildos para que lo pudiessen hazer, ibi: *Si tamen inter ipsos concurrentes aliquem adesse contigerit, qui eruditionis, & doctrinæ, aliorumque meritorum præstantia cæteros omnes concurrentes arbitrio eorumdem Ordinarij, & Capituli longè antecellat, & ætatem quadraginta annorum non attingat, ille non obstante defectu ætatis huiusmodi, dummodo tamen triginta annis maior sit, ad Canonicatum, & Præbendam Pœnitentiarios huiusmodi per Ordinarium, & Capitulum prædictos, si ita illis ex iustis, & rationabilibus causis expedire videbitur eligi debere, & licitè valeat, super quo Ordinarij, & Capituli eorundem conscientiam onerat.*

onerat. Y assi vino à ser esta orden opuesta al libre arbitrio del Cabildo, y de la eleccion que se le daua por la Bula; queriendo: que no obstante ella eligiesse a don Balthasar vnico en la edad, proponiendo la eleccion coartada, y oponiendose a todo derecho; singulariter Abbas in cap. Abbate 25. de verbor. significat. num. 4. ibi: *Tunc ergo tollitur libertas, cum præcisè compelluntur eligere vnum, & tunc dicerem: electionem esse nullam.* Philip. Franc. in cap. si quis iusto, §. porrò, de electione in 6. num. 2. ibi: *Secundo ibi: nisi de certa, quod licet eligentes adstringi nō possunt ad eligendum certam personam.* Anton. de Butr. in cap. Cum in iure 33. de elect. num. 30. ibi: *Quoniam restringitur libertas ad vnum, & tunc nō valeret compromissum, quia sicut non valet compromissum, vt certam ferat sententiam, ita non valet compromissum, vt certum eligat.* Geminian. in cap. cū expediat, de elect. in 6. Rodriguez in quæstionib. regularib. to. 2. quæst. 56. artic. 1. & in sum. cap. 103.

26 Lo segundo, porque la llamada apelacion, que el señor Obispo, ò su Prouisor intimaron en el ingresso desta eleccion, fuit nullius roboris, & momenti, como interpectiua, no juridica; pues por la mesma Bula de Gregorio Decimoquinto, canonicamente podia eligir el Cabildo, no solo a Don Balthasar, sino à qualquiera de los demas opositores, aunq̃ no tuuiessen quarenta años, como tuuiessen mas de treinta, y a su arbitrio, y segun su dictamen fuesse mas excelente, y mas a proposito para su Cabildo, que don Balthasar; y assi la apelacion no pudo surtir efecto alguno, porque canonicamente, y segun la Bula fue electo Don Francisco: cap. considerauimus 10. de elect. & ibi gl. verbo: *Post appellationem*, ibi: *Appellare ne fiat electio, non valet, sed ne fiat nisi Canonica tunc benè valet.* Y esto no lo dixo el señor Obispo, sino q̃ precisamente se eligiesse al que tenia quarenta años, que fue lo mesmo que dezir: Que se eligiesse a Don Balthasar, pudiendo eligir el Cabildo à qualquiera de los demas, conforme à la Bula; y assi electo Don Francisco canonicamente, subsiste su eleccion, como apta, como canonica, y por concurrir en el los requisitos de la Bula, y que dispone el cap. Cum nobis 19. de elect. donde se pone, y figura nuestro caso, y apelacion antecedente a la eleccion, y considerando las partes del electo, y que lo estaua canonicamente, decide a su fauor el Pōtifice, in §. His igitur, tratando de la sciencia, ibi: *Illius quoque litteraturæ licet non eminentis tamen conuenientis electus existit, vt pro defectu scientiæ, sicut pleniùs intelleximus ab his, qui eum meliùs cognouerunt ab electione non deberet excludi.* Con mas razon su Santidad aprobarà esta, concurriendo en don Francisco excelencia en las letras, y que mediāte ellas auia conseguido quatro Cathedras, Colegio tan insigne, de tanta aprobacion, veneracion, y estima.

27 Y en esta conformidad el Pontifice en el §. fin. de dicho cap. cū nobis, reconociendo: que el Cabildo auia hallado conueniencias, y aun necessidad del sugeto, atendiendo a ellas, dispone: Que se confir

me,

me, y tenga perpetua firmeza la eleccion, ibi: *Nos ecclesiæ pariter, & personæ prouidere volentes, & tam rationes, quam Canones, obseruare: quia propositum vestrum prouidum intelleximus, & ideò propter vrgentem necessitatem, & euidentem vtilitatem Ecclesiæ Capuanæ (quam in hac parte potius approbamus) volumus ipsum firmiter perdurare.*

28 Lo tercero, que esta apelacion intempestiua, no obra efecto alguno, ni nulidad, ni atentado, considerando: que la eleccion, ò prouision de qualquier Beneficio, ò Canongia, es acto extrajudicial, cap. concertationi 8. de appellationib. in 6. y quanto se haze en su execucion, no es pleito, ni processo judicial, Rotta decis. 3. vt litependente, ni por ello se forma litigio, Bald. in authent. litigiosa, num. 1. C. de litigios. ni la apelacion de vno de los opositores causa atentado, ni nulidad, ni impide el proseguirse la eleccion, ni meter en la actual possession al prouiso, text. in cap. constitutis 36. ad fin. de appellationib. vbi notant Abb. & Imol. num. 6. Butr. Franc. & Dec. à num. 9. como lo resuelue por indubitable, y lo funda con la comun de los Doctores, Gonçal. in annotationib. contra nullitat. & attentat. in caus. Benefic. à num. 15. maximè num. 27. & latissimè Salgad. de Reg. protect. tom. 1. par. 2. cap. 13. ferè per tot. maximè num. 8. donde prueba con Marescoto lib. 1. variar. cap. 52. num. 30. Quod tali prouisione nō attribuitur, neque attribui potest vlla forma iudicij: y en el num. 155. ita concludit: *Sed ne detineam diutius, illa concors, ac receptissima omnium Doctorum, & Rotæ sententia omni iure probabilis, ac vera in hoc articulo circa prouisionem quorumcumque beneficiorū, quod si in ea procedatur sua primordiali natura retenta, hoc est, extraiudicialiter appellatio enixa ab illa, nullatenus suspendat, neque impediat possessionis Beneficij, seu Capellaniæ adeptionem, nec violenta, neque attentata diceretur, nec vis in delationis denegatione committitur, quemadmodum neque in cæteris actibus extraiudicialibus, &c.* Et num. 187. repite lo mesmo.

29 Y porque si esta apelacion pudiera impedir, que se niega, la prosecucion de la eleccion, estuuiera en manos del Ordinario, y otro qualquier particular impedir el progresso de la eleccion, ò por temor de la nulidad, ò atentado, ò porque ella por si pudiera embaraçar, cōtra todo derecho, l. cum hi, §. transactiones, ff. de transactionibus, vers. *Fingi enim lites poterunt, vt circunueniatur oratio*, l. si id quod, ff. de liberat. leg. ibi: *Quia in arbitrio hæredis esse non debet, vt quandoque conditione existente neque ipsi legatario debeatur legatum*, l. si quis rem, vers. *Ne sit in potestate eius, quem pœnitet compromisisse compromissum eludere*, ff. de recept. arbitr. elegans text. in l. nec ei, §. eorum, ff. de adoptionib. ibi: *Ne sit in potestate tutorum, & finire tutellam, & substitutionem apparente factam extinguere.* Y semejantes inconuenientes, y absurdos omni iure prohibentur.

Lo

30 Lo quarto, porque para mayor abundancia, cuerdissima, y atentamente el Dean, y Cabildo, considerando, que en el papel del señor Obispo podia venir algun embaraço, que retardasse, ò impidiesse la eleccion, requiriò al Prouisor, y a todo el Cabildo, antes que se manifestasse dicho papel, ò carta con las censuras de la Bulla *In cœna Domini contra impedientes exequutionem litterarum Apostolicarum*. Y demas desto: si auia de apelar, ò no el Cabildo de qualesquiera censuras, que viniessen en la carta, ò papel del señor Obispo, ò si las pusiere el Prouisor, se votò si se auia de apelar, ò no dellas. Y el Cabildo por la mayor parte acordò: Que se apelasse dellas tamquam à futuro grauamine. Y assi el Dean por si, y en nombre de todo el Cabildo, dixo: Que apelaua, y apelò de qualesquiera censuras, que viniessen en dicho papel, y carta, y de las que pusiesse el Prouisor, para ante su Santidad, y alli, y donde con derecho podia, y debia: y lo pidiò por testimonio. Con lo qual el Cabildo mandò abrir dicho papel, y se abriò, y leyò; todo esto en el ingresso de la eleccion: con que no pudo surtir efecto alguno, y quedaron suspẽdidas las protestas, y las censuras, y luego q̃ se juntaron con la intencion los grauamenes, y se reconociò de presente, si bien futuros en su principio, se retrotraxo al tiempo preterito de la apelacion, y no obraron cosa alguna, vt cum multis tenet Salgad. de Reg. protect. 2. par. cap. 2. ferè per tot. præcipuè à num. 19. & num. 24. & 44. & latius, & in terminis d. 2. par. cap. 13. num. 297. ibi: *Et ijs adde, quod licet appellatio iudicialis non interponatur à grauamine de futuro, sed de præterito, vel præsenti illato extra ea, quæ latè diximus supra, cap. 2. à princ. 2. p. extraiudicialis tamen interponi potest à grauamine de futuro, quo, scilicet, quis timet grauari, Philip. Franc. in cap. bonæ memoriæ, sub n. 16. & 17. vers. Sed cõcludes 11. & idẽ Franc. in d. consuluit el 2. sub n. 4. vers. Quid autẽ sit, & iterum in c. dilecto 63. notab. 3. vers. De quo tamẽ, de appell. Nat. cons. 606. approbo in fine, n. 14. Scac. de appell. q. 2. n. 43. Cass. Contard. in l. vn. lim. 25. sub n. 2. C. si de moment. poss. & nos diximus sup. d. c. 2. à n. 39. & sufficit etiã, quod hac extraiudicialis appellatio nõ proponatur à præcedenti grauamine ex causa vera, & legitima, provt in iudiciali; sed sufficit quod causa sit verisimilis, & probabilis, Scac. vbi proximè, n. 41. Franch. in d. c. bonæ memoriæ, sub n. 7. & ibi Dec. sub n. 17. nota. vlt. Felin. in c. 1. sub n. 3. consider. 2. de appell. Greg. Tholos. tit. de appellat. lib. 1. cap. 11. num. 8. differen. 6.*

Segunda oposicion.

Que despues de auer salido electo don Francisco, boluiò a apelar el Prouisor, è intimar censuras para que no se procediesse ad vlteriora, ni se le diesse la possession; con que tambien por esta parte es todo nulo, y atentado lo hecho.

31 Lo primero, porque no se niega, ni puede: Que el Prouisor assistiò a dicha eleccion como Ordinario, y parte formal della, y que el defecto, que despues opuso à D. Francisco, estaua generalmente conocido, deduzido, y opuesto à todos los demas opositores, y esta cōtradicion solo mirò, no à lo integral de la eleccion, y forma substancial de ella, en que tenia, y tuuo el Cabildo en fauor suyo la disposicion Pontificia de Gregorio Decimoquinto, sino solamente à que no saliò electo don Balthasar, vnico objeto de sus cōtradiciones: y assi despues de la eleccion, dicho Prouisor no pudo impugnar dicha eleccion, ni ella subsiste, ni embaraça, vt expressè cauetur in cap. nulli 8. de elect. in 6. ibi: *Nulli licere decernimus (postquam in scrutinio nominauerit aliquem, & electio fuerit subsecuta: vel postquam præstiterit electioni de ipso ab alijs celebratæ consensum) illum super electione ipsa (nisi ex causis posteà emergentibus) impugnare: vel nisi ei morum ipsius antea celata, de nouo pandatur improbitas, seu alicuius alterius latentis vitij, vel defectus, quæ verisimiliter ignorare potuerit, veritas reueletur. De huiusmodi autem ignorantia fidem faciat proprio iuramento.* Vbi Gloss. Abb. & cæteri Canonistæ, Cuchus lib. 1. institution. Iur. Canonic. tit. 7. de elect. fol. 16. E insistir, en que se boluiesse a hazer esta eleccion, manifestò el afecto, y no pudo dexar de ser pecaminoso el acto; vt cum Nauarr. & alijs tenet ferè in terminis Fr. Manuel Rodrig. in summ. tom. 1. cap. 103. num. 3.

32 Lo segundo, porque todo quanto se haze en estas elecciones por el Cabildo hasta perficionarlas, es extrajudicial, en que no ay apelacion, ni atentado. Y la mesma regla corre en quanto a la possession, por ser acto consecutiuo; Et ideò, etiam appellatione pendente, nō dicitur attentata, de quo est text. in cap. constitutis 2. de appellationib. Y assi lo entiende con esta distincion Gonçalez vbi supra num. 207. Salgad. de Reg. protect. p. 3. cap. 13. n. 165. ibi: *Et ita etiam ad textum in d. cap. constitutis 2. de appellationib. dum dicit: Appellatione pendente possessionem beneficij adeptam non esse attentatam, eo modo respondetur: loqui in extraiudiciali prouisione, quod latè tradit Lancellot. de attentat. 2. par. cap. 4. nu. 614. & 627. & cap. 12. in præfat. num. 79. & præsertim limitat. 40. & 49. supra allegat. & vltrà cum Ioan. Andr. Lap. Dominic. & Franc. in d. cap. auaritiæ, Cuchus in instit. maior. lib. 4. tit. 4. num. 67. & Garc. d. num. 19. Hieronym. Gonçal. supra num. 207. vers. Ad textum.* Et ratio est, porque no se puede dezir perfecta, y acabada la prouision del Cabildo, hasta auer dado la possession, y metido en ella a vno de los opositores, pues en esso consiste el derecho de perficionar, argum. text.

text. in l. cum Syllanianum penult. vers. *Nihil enim actum esse credimus si aliquid agendum superest*, C. de his, quæ vt indignis; l. si is qui, §. fin. ff. ad leg. Falcid. ibi: *Quia nihil facit, qui propriam formam, quæ ex confirmatione cõtingit, non dederit.*

33 Y assi la apelaciõ interpuesta por el Prouisor, despues de hecha la eleccion, como extrajudicial, y dentro del Cabildo, no pudo obrar cosa alguna, ni impedir la confirmacion, la colacion, titulo, canonica institucion, y possession que se dio a don Francisco, como consecutiuo todo, y en orden à perficionar el acto de la eleccion. Philip. Franc. in cap. bonæ memoriæ 51. de appellationib. num. 32. ibi: *Secunda conclusio sit: Quod appellatio iudicialis, à grauamine præterito suspendit, non solum præterita, sed etiam futura, vt in cap. sæpè circa fin. supra eod. cap. venientes supra de iur. iuran. & in d. cap. si à iudice; sed appellatio extraiudicialis non suspendit futura consequutiua ad actum de præterito, si ergo appellatur à collatione beneficij, vel à confirmatione electionis iam facta, sicut non suspenditur ipsa confirmatio, vel collatio per appellationem subsequentem, ita non suspenduntur actus inuestituræ, & traditio possessionis post appellationem, ex quo ista sunt consequutiua ad ipsum actum confirmationis de præterito, licet ab illo sit appellatum, & ita est expressum in d. cap. constitutus, ratio sit, quia extraiudicialis appellatio solum suspendit id quod fit post, & contra ipsam appellationem, vt in d. cap. cum nobis, & sicut non suspendit præcedentia appellationem, ita nec suspendit futura consequutiua ad actum præcedentem appellationẽ, vt est text. singul. ad hoc in cap. constitutus, & sequitur ibi Imola col. 7. & tene menti has duas conclusiones ad terminos necessarios huius extraiudicialis appellationis.* Lancellot. de attentat. 2. par. cap. 4. limit. 5. num. 7. ibi: *Et pro negatiua tenuerunt Domini*, ibi: *Quamvis in decisionem non faciant specialem mentionem de hac ratione, sed de ea solum, quia subrogatio excludit attentata. Actus autem consequutiuus esset puta collatio præbendæ actui receptionis in fratrem, & canonicum, & è contra, vt dicit glos. in cap. dilectus, il. 2. in verbo, Vacaret, de præbend. sic actus traditionis possessionis diceretur actus cõsequutiuus ad electionem præcedentem, vt post Francum diximus in d. limit. 40. post princ. quod est etiam de mente, Lambertini in tract. de iur. patronat. in 3. artic. 6 quæst. princ. 2. part. lib. 1. numer. 6. & iterum in 5. artic. 11. quæst. princ. 2. par. lib. 1. num. 2. in fine, vbi voluit: quod adeptio possessionis facta (etiam pendente appellatione) per electum, & confirmatum, aut præsentatum, & institutum valeat ex eo, quia talis possessio sit effectus consequutiuus iuris præcedentis.*

Lo

34 Lo tercero, que no obstarà si se dixesse: Que de los actos extrajudiciales se comete atentado, quando se oponen a la apelacion antecedente, ex Abbate in cap. cum nobis, num. 7. de elect. Farin. decis. 119. num. 1. par. 1. in posthum. Y que la possession no fue acto consecutiuo de eleccion, auiendo precedido inhibicion, Lancellot. 2. par. cap. 4. limitat. 5. ad fin.

35 Lo vno, porque todos estos actos dentro del Cabildo, y en orden à perficionar la eleccion, son extrajudiciales, y el Prouisor obrò en ellos, como vno de los Canonigos extrajudicialmente: porque si dō Balthasar pretende, que votò como Canonigo, no pudo inhibir: y si como Prelado tampoco, porque de la eleccion, en que interuino, no se pudo apelar ante el mesmo, ni èl dar apelacion de si à si, ni hazer la inhibicion, porque milita lo mesmo, vt probat in terminis Garc. de Benefic. 5. par. cap. 4. num. 224. ibi: *Quæ ista est forma solum data Episcopo, & Capitulo, & cum Episcopus in huiusmodi prouisione interueniat, vt Prælatus, & non Canonicus, licet non habeat, nisi vnum votum, vt vnus Canonicus non fiat deuolutio ad ipsum, cap. pen. de conces. preben. & cap. à collatio. de appellation. in 6.* Salgad. d. cap. 13. num. 235. ibi: *Quia quando Prælatus adest, vt Ordinarius iudex semel vsus est iurisdictione, atque ideò de causa non potest cognoscere, ne dentur duo gradus in vna, & eadem persona, & iurisdictione, contra text. in cap. 2. de consuetud. lib. 6. & l. eos, C. de appellationib. cum vulgat. sed Episcopus in huiusmodi electionibus assistit, vt Prælatus, & non vt Canonicus.* Y assi justissimamente, y con madura preuencion, y sin perder punto de lo legal, y juridico, prompto en todas facultades este gran Cabildo, quando el Prouisor quiso pronunciar censuras, y hazer otros actos jurisdicionales, reiteradas, y geminadas vezes le preuino: Que alli no mantenia vezes de juez, que si queria valerse deste derecho, se saliesse del Cabildo, y fuera dèl, y con sus Notarios obrasse, y no de otra manera. Y assi las llamadas censuras, inhibicion, y apelacion, demas de no tener efecto alguno, no salieron de lo arcano del pecho, que antes de nacer, con reparo como docto las extinguiò.

36 Lo otro, porque lo dicho tuuiera algun lugar, si despues de auer hecho la eleccion antes de auerle dado la colacion, y possession por el Cabildo, huuiera don Balthasar acudido al Ordinario, puesto el pleito, y inhibido al Cabildo; y todo esto falta en el caso, y assi todo el acto es continuado, extrajudicial, y en que no ay, ni puede auer atentado, vt in terminis tener Farinac. d. decis. 119. par. 1. in posthum. Donde despues de auer assentado en el num. 2. la litispendencia formada ante el Ordinario, in hæc verba cōcludit: *Non obstat, quod apprehensio possessionis fuerit actus consequutiuus electionis, & con*

fir-

firmationis factarum ante motam litem, & propterea tãquam actus consequutiuus non debeat causare attentata, ex Francho in cap. bonæ, num. 32. de appellationib. cum alijs per Modern. de attentat. lit. penden. par. 2. cap. 4. limit. 5. quia Franch. loquitur de appellatione extraiudiciali, secùs quando vltrà appellationem concurrit litis pẽdentia, vt benè declarat Imola post Innocent. d. cap. cõstitutus, supr. in princ. alleg. & licet Franch. in d. cap. bonæ, videatur constituere regulam satis generalem, nempè: Quod actus consequutiuus sit vna, & eadem res cum actu, à quo dependet, attamen vel eius doctrina nõ est vera ad istum effectum, vt patet ex prædictis; nec text. in cap. constitutus, siue potiùs constitutis, de appellat. per illũ allegatus id probat; vel regula debet intelligi de consequutiuo, connexo, & cohærente, ita vt potiùs habeat vim continuationis, quam nouæ acquisitionis iuxta terminos, cap. cum venissent, de restitut. spoliator. qui text. solet ad hoc allegari, vt per Modern. de attentat. d. limit. 5. in princ.

37 Lo otro, que la inhibicion procede, y ha lugar entre juezes inferior, y superior, vt patet ex eius definitione, quam latè prosequitur Lancellot. 2. par. cap. 20. de attentat. post inhibitionem in præfat. à num. 7. Y en el num. 98. funda: Que si los dos juezes fueren iguales, no procede la inhibicion; quia par in parem non habet imperium, y en el num. 106. declara la materia: *Vt quod dictum est superiorem posse inferiori inhibere, ne de aliqua causa cognoscat, tunc verum sit quando inferior recognoscat iurisdictionem à superiori, non autem si recognoscit ab alio*, citando para ello à Archidiacono, Hostiense, Baldo, Socino, y Beroio, que son limitaciones, que se aplican a nuestro caso, considerando: que en esta eleccion el Prouisor no asistiò como Ordinario con jurisdicion, y si la tuuiera en este acto, tambien la viniera a tener el Cabildo, porque a los dos se concede la eleccion, y tampoco por esta parte pudiera inhibir, por ser conjudices, y tener igual jurisdicion.

38 Y asi Lancelloto limita la doctrina: Quando fuit facta inhibitio, no de Iuez igual à Iuez igual, sino quando es de superior à superior, que conoce de la eleccion, ò prouision extraiudicialiter, 2. par. c. 4. de attentat. num. 10. in fine.

39 Lo quarto, que quando lo dicho cessara, que no cessa, adhuc tamen, por ser esta Canongia Penitẽciaria, fue, y es preciso darle la possession, y en esto no ay, ni puede auer nulidad, ni atentado, respecto de que por la Bula de Gregorio Decimo Quinto se dispone, y dize: *Quiquidem Canonicus Penitentiarius teneatur confessiones audire omniũ vtriusque sexus, qui ad ipsum accesserint.* Porque la institucion de la tal Canongia, fue solo en orden a este ministerio, y asi manda: que mientras estuuiere en el confessionario, sea tenido por presente en el Coro, y gane las distribuciones quotidianas, ibi: *Dum cõfessiones in Ecclesia audiat, interim præsens in choro censeatur.* De que se origina: Que el Canonigo

Penitenciario es Parrocho vniuersal de todo el Obispado, no tienē necessidad de aprobacion del Ordinario, qualquiera puede cōfessar con el sus pecados, y satisfazer con esto al precepto de la Iglesia, vt in terminis tenet Barbos. de Canonic. & Dignitatib. cap. 26. n. 12. ibi: *Eo ipso, quod Pœnitentiarius institutus fuerit, habet à iure, & Concilio facultatem audiendi confessiones pœnitentium illius Diœcesis, & iurisdictionem ad absoluendum à peccatis, & est veluti Parochus totius Diœcesis, nec requiritur noua licentia Ordinarij, vt resoluūt Nauar. cons. 20. de Pœnit. in nou. Vgolin. de potesta. Episco. cap. 33. num. 2. & 3. Lal. Zech. de Rep. Eccles. cap. 24. de Capit. & Canon. sub num. 16. Aloys. Ric. d. resol. 477. num. 5. Salazar de Mendoça in d. libello, §. 5. Ego ipse d. allegat. 55. num. 19. & quilibet potest ei confiteri sua peccata, & satisfacit præcepto, cap. omnis vtriusque sexus, de pœnitent. & remissionib. vt per Aloys. Ricc. loco proximè citato, Nicol. Garc. d. par. 5. cap. 4. num. 113. Ego ipse d. allega. 55. num. 20.*

40 De que se sigue por firme consequencia, que como à Parrocho vniuersal de dicho Obispado, se le pudo, y debiò poner en la possession, aunque se huuiesse apelado, y protestado, ex dispositione Concilij, sess. 25. cap. 18. ibi: *Non cuiquam alteri, quam vni ex prædictis examinatis, & ab examinatoribus approbatis, iuxtà supradictam regulam de Ecclesia prouideatur, quo minus executione habeat, neque vlla deuolutio, aut appellatio etiam ad Sedem Apostolicam, seu eius Sedis Legatos, aut Vice Legatos, aut Nūcios, seu Episcopos, aut Metropolitanos, aut Patriarchas interposita impediat, aut suspendat.* Idem in Bulla Pij Quinti, incip. *In conferendis*. Barbos. de offic. & Potesta. Parochi, par. 1. cap. 2. num. 137. qui plures refert, & sequitur.

41 Y esto ha lugar, aora se proceda iudicialiter, ò extraiudicialiter. Gonçal. de nullitatib. num. 209. vers. *Limita tamen*, Farinac. tom. 2. 1. par. decis. 537. Gutier. lib. 2. Canonicar. cap. 11. num. 25. & lib. 1. Ciuil. q. 146. Salgad. d. cap. 13. n. 193. ibi: *Tertia sit conclusio à prouisione Parochialium, siue iudicialitèr, siue extraiudicialiter procedatur, appellationi emissæ iudex non deferens, sed executioni sententiam mittens vim nullam facit: cum hoc casu appellatio non suspendat, ex dict. Trident. motu proprio, & Doctorib. supra, & infra dicendis.* Y mas latamente en el num. 201. donde cita para lo mesmo à Zerola, Zechio, Genuense, Nicolas Garcia, y à otros.

42 Lo quinto, porque el Prouisor no pudo apelar del acto, que èl mesmo tiene aprobado, y calificado, ni las apelaciones, y protestas antecedentes surtieron, ni pudieron surtir efecto alguno: y esta eleccion por todas partes ha quedado, y queda calificada, ni el señor Obispo, ni su Fiscal ha podido mouer pleito a esta eleccion. Lo

43 Lo vno, porque toda la bateria de la impugnacion de ambos, del señor Obispo, y su Prouisor, fue: Que se eligiesse persona, en quien concurriesse la edad de quarenta años; que se dispone por la Bulla, y que aunque por ella se dà arbitrio: para que auiendo excelécias mayores en otro sugeto, como tenga treinta años, pueda ser eligido. Al señor Obispo en dicha carta le pareciò; que no se podia dar excesso tan releuante en letras, y demas meritos en algun sugeto de los concurrentes, como en la Bulla se pide, y assi no venia en la eleccion deste medio arbitrario. Sed sic est: Que solo en don Balthasar concurria la edad quadragenaria, y en èl no vino el Prouisor, como euidentemé te se manifiesta de la mesma eleccion de don Francisco, pues auiendo entrado los opositores todos, en don Francisco concurrierō diez, en don Iuan Ibañez seis, con exclusion total de don Balthasar, cuya prueba ex ipsamet inspectione es euidente, Bartol. in l. fin. C. de reb. credit. in 1. notab. & in l. Titiæ textores in 2. notab. ff. de legat. 1. latè Pacian. de probationib. lib. 1. cap. 44. ferè per tot. Luego el Prouisor se acomodò al arbitrio que se dà por la Bulla; & non est dare medium. O votò por don Francisco, ò votò por don Iuan Ibañez; y no concurriendo en ninguno de los dos la edad quadragenaria, votò por el arbitrio de la Bulla, juzgando: que, ò en don Iuan, ò en don Francisco concurrian mas excelentes partes que en don Balthasar, pues conforme a su voto le excluyò.

44 Lo otro, porque este dilema no es possible responder a èl, por la euidente prueba en contrario, y porque quando estuuiera en duda, no se le podia dar credito, de que no auia votado por ninguno de los dos, Butrius in cap. publicato de elect.

45 Lo otro, porque cō este acto fue visto el Prouisor apartarse del dictamen que tenia el señor Obispo, y el que el mesmo Prouisor tenia antecedentemente, y de todas las protestas, apelaciones, y requerimientos que tenia hechos, cap. cum M. Ferrariensis de constit. cap. solicitudinem 54. de appellationib. ibi: *Sed si verbo, vel facto appellationem se velle prosequi protestetur, non est tamquam aduersa petens, & sibi contrarius audiendus.* Puteus decis. 370. lib. 1. num. 3. ibi: *Sed secus est in casu nostro; ibi vltra comparitionem; factum sortitur effectum suum, quo casu videtur protestationis renuntiare*, l. cùm plures, §. locator horrei, ff. loca. Bald. cons. 500. in princ. vol. 3. & vt dicit idem Bald. in cons. 9. num. 1. libr. 1. *Qui benè cantat, & malè ruspat, non excusatur, quia figmenta non attenduntur.* Calderin. cons. 211. aliàs 5. de appellat. Surd. cons. 8. num. 28. vol. 1. Tusch. tom. 6. pract. lit. T. conclus. 944. per tot. cum multis Paul. Gallerat. de renuntiat. lib. 5. cap. 6. num. 27. in med. Hercul. Marescot. lib. 2. variar. cap. 137. num. 6. cum mult. Post. de manu tenen. obseruat. 7. à num. 8. & obseruat. 85. à num. 5.

46 Lo otro, porque lo dicho se afiança, y corrobora considerando: Que para la eleccion se pusieron, y colocaron dos vrnas doradas en

el

el lugar estilado, y acostumbrado, y en ellas se pusieron dos cintas, verde en la vna, y pagiza en la otra, y se declarò. que los votos de la eleccion se echassen en la vrna que estaba con la cinta verde, y q̃ los demas votos sueltos se echassen en la vrna, que tenia la cinta pagiza. Empeçò la eleccion por el Prouisor, y retirandose al Altar de nuestra Señora, llegò a la mesa donde estaban las vrnas, y en alta voz dixo: *Este es mi voto*, y lo echò en la vrna donde estaba la cinta verde, y los demas los echò en la vrna q̃ tenia la cinta pagiza. En la verde solos se hallarõ D. Frãcisco, y D. Iuã, no D. Balthasar. Luego dezir el Prouisor: q̃ aquel era su voto, y echarle en la vrna verde, y no hallarse en ella D. Baltasar con la edad quadragenaria; verbo & facto fue assentir à la eleccion vniuersal de todo el Cabildo; nẽpè: Que se mirasse a las partes de los Opositores, que es la segunda parte de la Bula, no a la edad quadragenaria inclusa en la primera della; y asi por si, y por el señor Obispo se apartò de su primer dictamen, protestas, apelaciones, y lo demas, por la incompatibilidad que en si encierran estas dos disposiciones, como formas, que informan la materia, q̃ con la entrada de la vna se excluye la otra, como respirar, y espirar, que a vn mesmo tiempo no pueden concurrir ambos, y vna se excluye con la natiuidad de la otra. Post. de manutenen. d. obseruat. 85. numer. 8. ibi: *Cum protestatio contraria facto, quod euenit, quando protestatio, & factum se inuicem non compatiuntur, non iubet protestantem, sed factum contrarium tollat protestationem.* Marches. de commiss. nullit. sanat. fol. 167. numer. 33. & de comm. impetr. absque mand. fol. 377. num. 43. Marescot. variar. resol. lib. 2. cap. 56. num. 21. & cap. 138. num. 7.

47 Lo otro, porque con lo dicho aprobò esta forma de prouision el señor Obispo, y su Prouisor, y con que antecedente, y consecutiuamente a la eleccion, se declarò, y paccionò: Que si por los votos pareciesse del primer escrutinio; que auia mayor parte de votos en fauor de qualquier opositor, este desde luego quedasse, y fuesse eligido y nombrado por Canonigo para obtener dicha Canongia Penitenciaria, y se le diesse el nombramiento, colacion, canonica institucion, y possession. La diccion: *Quilibet*, es vniuersal, y contiene en si la diccion tambien: I*nsolidum*, vt ex l. cum quid, ff. si cert. petat. tenent omnes, quos lata manu congessit. Barbos. dict. 271. per tot. latius Gratus dict. 210. & ex l. 1. ff. de legat. 1. cum alijs afirma: Que incluye à aquellos, que alias sub dispositione non includerentur. El mayor numero, ò casi todos eran menores de quarenta años, solo don Balthasar tenia esta edad; fue dezir el Prouisor con el Cabildo: Que aunque saliesse otro, que no fuesse don Baltasar, eligido por la mayor parte, le tendrian por Canonigo, y le darian titulo, canonica institucion, y possession. En esto no huuo protesta, mas antes incõtinenti el Prouisor votò por quien no tenia quarenta años; luego aprobado quedò Don Francisco, y el señor Obispo, y su Prouisor, y Fiscal no lo pueden impug-

pugnar; cap.quod semel, de reg.iur.lib.6.l.sicut abinitio, C.de actionib.& obligationib.l.quod semel, ff.de Decret.ab ordi.faciend.l.Imperatores, ff.de Decurionib.ibi: *Item rescripserunt: non admitti contradicere volentem, quod non rectè quis sit creatus Decurio, cum initio contradicere debuerit, nec licet variare, modo probando, modo reuocando*: l.Pōponius, ibi: *Quod reprobari non possit semel approbatum*, ff.de negot.gest.& ibi Gloss. Bart.& alij, cap.cum inter Canonicos, & cap.fin.de elect. cap.quod sicut eod.tit.cap.postulationem, de postulat.Prælator.Maximè quādo est ius quæsitum tertio.Innocent.in cap.Ecclesia vestra, de elect. & melius in cap.nulli eod.tit.ibi: *Nulli licere decernimus postquam in scrutinio nominauerit aliquem, & electio fuerit subsequuta, vel postquam præstiterit electioni de ipso ab alijs celebratæ consensum illū super electione impugnare, &c.*

Tercera oposicion.

Que el arbitrio, que se dà al Ordinario, y Cabildo por la Bula, no es absoluto, sino regulado a la razon, y justicia.

48 Esta oposicion trata de fundar don Balthasar en los Actos de letras que se hizieron: y que conforme a ellas, y à las demas partes que en el concurren, fue injusto el arbitrio, que tuuo el Cabildo, en tener por tan ventajoso sugeto à don Francisco, juzgando que la injusticia, que en esta parte padece, viene a ser tā excessiua, que en ella puede fundar la apelacion, en quanto a ambos efectos: porque esta siempre està exceptuada en qualquier juizio possessorio, y priuilegiado que sea, Cessar Barcius decis.71.num.39.cum alijs, quæ in proposito possint cummulari.

Respuesta.

49 Lo primero, que para el dictamen, y acierto, que tuuo el Cabildo en esta eleccion, conduze todo lo que se ha dicho, de las letras, y demas partes, que concurren en don Francisco, à cuyo juizio, y consciencia lo dexò la Santidad de Gregorio Dezimo Quinto en la eleccion desta Canongia; y ambas cosas suponen arbitrio, que no està sugeto a otra residencia, que a la que se presume de Cabildo tan calificado, ni otro Iuez en la materia, que el mesmo Dios: Y assi, quando este acto fuera judicial, que se niega, no se admitiera del apelacion quoad vtrumque effectum. En el que sentencia, teniendo arbitrio, ò legal, ò por comission, ay dos opiniones: La primera: Que no se admite la apelacion. La segunda: Que se ha de admitir, constando que el arbitrio no fue ajustado. En quanto a la segunda parte: Quando la comission viene a ser dexandolo a la consciencia del que ha de sentenciar, no se concede la apelacion en quanto al efecto suspensiuo,

vt cum multis tenet Scac. de appellationib. quæst. 17. limitat. 15. per tot. præcipuè à num. 3. Y en el num. 4. dà la razon, ibi: *Quia Deus solus est superior conscientiæ, vnde non potest ad alios inferiores appellari*, ex Frãcho, & Gregorio Tolosano per eum citatis.

50 Y esta es inconcusa, cierta, è indubitable opinion: Que en las sentencias, que se dan por los Iuezes por la clausula: *Tuam conscientiam oneramus*, no ay apelacion suspensiua, ni atentado, tenet cum multis, y lo asienta por regla Lãcellot. de Attent. 2. par. cap. 12. limit. 10. per tot. præcipuè à num. 10. ibi: *Regula, quod attentata non reuocantur, quando sumus in appellatione interposita à sentẽtia Iudicis, qui secundum suam conscientiam pronuntiare poterat, vt in d. decis. Ægyd. 18. & præcipuè ea ratione, quia talis appellatio non inducit effectum suspensiuum per supradicta.*

51 Y las limitaciones, que pone desde el num. 11. hasta el fin, ninguna se adequa, ni adapta al caso presente.

52 La primera: Quando no se pone simplemẽte: *Onerata* Iudicis *conscientia*, sino que se añade alguna, respiciens iustitiam, vt puta: *Ad iudicium tuæ conscientiæ, vel simile*. Que en este se puede apelar. Y la clausula de nuestro Breue no tiene esta calidad, ni aqui se manifiesta injusticia, ni la ay, sino acciõ justificadissima, y por todas partes completa.

53 La segunda: Que si al superior le parece, que la apelacion interpuesta tiene alguna causa razonable, puede admitirla, y lo hecho despues della es atentado: porque mediante la admission de la apelacion por el superior, queda suspendida la jurisdicion del juez à quo, y transferida en el superior, y juez ad quẽ; Y esto no es aplicable al caso: porq̃ don Balthasar no ha apelado de ninguna suerte desta eleciõ, ni acciõ del Cabildo, ni presẽtadose ante el superior, sino puesto pedimiento ante el Ordinario, que no es superior del Cabildo, ni tiene jurisdicion en esta parte, ni por la consideracion de Canonigo, ni por la assistencia como Ordinario, vt supra diximus num.

54 Mayormente, que quando fuera superior el Ordinario, que se niega, no ha formado don Balthasar apelacion ante el Ordinario, y esta auia de ser dentro de diez dias, vt disponitur in cap. concertationi de appellationib. lib. 6. vbi glos. & Canonis. Y con los requisitos del cap. vt circà de appellationib. eod. lib. latè Salgad. de Reg. protect. 2. par. cap. 13. à num. 237.

55 La tercera: Quando la materia es de gran prejuizio, que entonces la apelacion suos effectus operabitur, y este tampoco es nuestro caso: porque esta limitacion, y Autores, en que se funda, hablan quãdo la comission es general, sin especificar determinada materia: y la Bulla de la Sãtidad de Gregorio Dezimo Quinto, habla solo desta prouision desta Prebenda, y sobre ella, y su eleccion constituye el libre arbitrio, dexandolo en èl, y en la consciencia de los electores; demas

de

de que aqui no ay apelacion en forma, ni como se requiere por de-derecho.

56 La quarta; Si precedio inhibicion del juez superior, y tampoco es adaptable, respeto de q̃ aqui no ay inhibicion de superior, demas de que todos estos casos, reglas, y limitaciones propuestas por Scaccia, y Lancelloto, proceden en actos jurisdicionales, donde ay conocimiento de causa, altercados de las partes, probanças judiciales: y nuestro caso es totalmente extrajudicial, y todo lo que puede incidir en la eleccion es extrajudicial, y prohibida la apelacion en el negocio principal, lo està tambien en los demas adminiculos incidentes, ni ay efecto suspensiuo en ninguno dellos, sino que sin embargo della se ha, y debe continuar en el acto de la eleccion, y dar la possession al electo sin embaraço alguno, de que el Cabildo excedio, ò no excedio en este acto, cometido a su arbitrio, y consciencia; porque todo es extrajudicial, vt in terminis tenet Salgad. de Reg. protect. d. 2. par. cap. 13. num. 187. ibi: *Prima sit conclusio, si in prouisione quorumcumque beneficiorum simplicium, puta: collatione, electione, præsentatione, institutione, seu confirmatione, proceditur sui primæua natura retenta, hoc est, extraiudicialiter; appellationi ab his actibus, tamquam extraiudicialibus, emissæ ab aliquo iudex non deferens, sed ea non obstante, ad exequutionem, & possessionis traditionem deueniat; vim non facit, quam probant Doctores superius citati. Hanc conclusionem declara, seu extende, quod cum in his actibus appellatio vnum habeat effectum, deuolutiuum scilicet, non suspensiuum, pariter procedat, & habeat locum in his grauaminibus, quæ accidere solent in discursu ipsius prouisionis, etiam si de qualificatis sint qualificata grauamina voco, quæ vel habent vim diffinitiuæ, vel cõtineant damnum irreparabile, vel præiudiciales sint principali negotio, secundum Concilium Tridentinum, & ea, quæ latè in eius explicationem congessimus supra, 2. par. cap. 1. nam hoc casu prohibita appellatione in negotio principali cẽseri etiam prohibitam ab incidentibus articulis, probauimus latè in d. cap. 6. in 1. distinctioni, membro, d. 2. par. à num. 42. cum sequentib. quia accessorium sequitur naturam causæ principalis, & quia articuli causæ eiusdem naturæ sunt; cuius est causa, & cum quid prohibetur, prohibitum censetur omne, per quod peruenitur ad illud, de quibus per nos latè in d. cap. 6. à num. 42. Et illud magis præcipuè vrget, quia quando prouisio est extraiudicialis, singuli eius actus, & articuli de per se sunt necessario extraiudiciales, & sic à nullo tamquam ab actu extraiu-*

di-

diciali appellatio emissa suspendit, & hoc optimè probatur in duabus decisionibus Rotæ, in declaratione secundæ conclusionis infra adducta, in quibus ad iudicandam appellationem habere vtrumque effectum, interpositam à quodam legitimo grauamine incidente in prouisione cuiusdam beneficij simplicis, fuit necessarium, vt constaret in prouisione litem esse introductam, & iudicium formatum, vide infra à num. 192. vbi dictæ decisiones adducuntur, & num. 215. & supra.

57 Y vltimamente Lancellot. d. 2. par. cap. 12. limitat. 10. à num. 15. in finem vsque, asienta a todo lo dicho tres declaraciones, q̃ son como reglas de lo antecedente. La primera, que entonces se prohibe la apelacion, quando la determinacion de la consciencia est iudicium discretionis; y oponerse a la que el Cabildo ha tenido en esta parte, es hazerle agrauio conocido, y a los grandes sugetos, que concurrieron en èl, ni puede hazerse contrario juizio a su acordada resolucion, dando por læsiuo, y irracionable su dictamen; vt singulariter tenet Anton. Fab. de errorib. pragmaticor. deca. 8. erro. 10. nu. 6. ibi: *Quis enim dubium illud litis euentum æstimare vnquam possit? Aut quis æstimabit, nisi qui sciet quis iudicij euentus futurus erat si transactum non fuisset? Quis verò hoc ipsum sciet, nisi qui de tota lite iam instructa tuto iudicare posit? Denique ad dubium hunc litis euentum æstimandum necesse est de litis euentu tractari, in eamque rem refricare quæstionem ipsam super qua transactum fuit, perinde ac si transactum nihil esset.* Et num. seq. multis rationibus idem prosequitur. Iuzgando por imposible hazer otro juizio cabal desta diferencia, que la parte formal interessada en el caso. Y en duda, que en este lo es mas el Cabildo que el Ordinario, ni ningun otro juez, y que las razones, y motiuos que tiene, y tuuo para eligir à don Francisco fueron tales, que le inclinaron, y aun forçaron su consciencia à elegirle mas à èl que a don Balthasar, y a los demas opositores.

58 La segunda: Que al agrauiado le queda recurso, para que aunque no pueda apelar se presente ante el superior, en orden à que corrija lo mal juzgado, secundum conscientiam. Y este camino no le ha eligido don Balthasar, ni ha formado apelacion, ni quando lo huuiera hecho, suspendia el juizio possessorio; demas de que toda la materia es extrajudicial, y asi por todas partes le està cerrado el camino.

59 La tercera: Que todas las limitaciones antecedentes procedẽ: si la persona, que sentenciò es sospechosa, empero, que siendo fidedigna, todo cessa, y no se admite apelacion, ibi: *Tertiò declara, vt præmissa procedant, quando is, cuius conscientia est onerata esset persona fidedigna,*

vt

vt per Mascar l. vbi sup. num. 16. Luego; quien serà el ossado à poner dolo en la consciencia de tan gran Cabildo, de tanta, y autorizada Comunidad, cuyo credito es tan notorio, y sus elecciones han sido siempre tan ajustadas, que sin nota de temeridad, no es possible, que aya no solo quien lo diga, pero ni aun quien lo piense, ò imagine.

60 Lo segundo, que este arbitrio solo le dexò la Santidad de Gregorio Decimo Quinto en los Cabildos, y Ordinarios, à quiẽ toca la eleccion destos sugetos, y mas al Cabildo, que le admite por compañero, y hermano; y assi no parece possible, que saliendo este arbitrio de su jurisdicion, pueda ningun otro conocer desta materia, porque este arbitrio es inserto, è inherente en el mesmo Cabildo, cuya fee, y aprobacion està elegida por la Santidad de Gregorio Decimo Quinto, y como personal, no passa, ni puede a otro; l. si quis arbitratu, ff. de verbor. obligationib. l. fin. C. de contrahen. empt. Menoch. de arbitrar. lib. 1. quæst. 68. à nu. 26. cum pluribus alijs. Et generaliter, quod non recurratur ad alios dicit glos. in l. 1. in verbo, *Iudicio*, ff. de legat. 2. & ratio est, quia arbitrium est insertum personæ, l. in compromissis, ff. de recept. arbitr. attento, quod videtur electa fides, & probitas ipsius, & non alterius, l. non distinguemus, §. quæsitum, vers. *Item Pædius*, ff. de recept. arbitr. & docet Bald. in l. vn. §. ne autem, nu. 7. vers. *In arbitrarijs*, C. de caduc. tollend.

61 Y lo mesmo procede, y aun mas ceñidamente, quando la determinacion se dexa en la consciencia del que la ha de hazer, que ningũ otro que el puede satisfazer a ella. Guillelm. Benedict. in repet. cap. Raynutius, in verbo: *Mortuo itaque testatore*, el 2. numer. 106. Addit ad Bald. in cap. 1. §. sacramentum, nũ. 8. in fine, de cõsuetud. rect. fæud. sic, nec motiuum animi transmitti potest, argum. l. cuius bonis, ff. de curato. furios. vltra quod Pontifex habuit solum particularem confidentiam in ipsamet Capitula Ecclesiarum, quæ confidẽtia ad alios pariter non transmittitur, glos. in cap. fin. in verbo, *Mortuo*, de testament. lib. 6. & facit text. in d. l. non distinguemus, §. quæsitum, ff. de recept. arbitr. & pro hac parte, quod arbitrium, siue facultas arbitrandi non possit per cessionem transferri in alium, reprobatis alijs contrarium tenentibus concludit Alexand. post Imol. in d. l. si sic legatum, num. 23. ff. de legat. 1. & Ias. in repetit. l. quo minus, nu. 174. & sequentib. ff. de fluminib.

62 Lo tercero, que quando lo dicho cessara, que no cessa, y este negocio fuera judicial, y no extrajudicial, para que pudiera admitirse en este juizio possessorio apelacion en ambos efectos, era precisamẽte necessario, que la injusticia, que supone Don Balthasar, que ha auido en la eleccion, fuera tan euidente, y clara, que de ninguna suerte pudiera celarse, ni encubrirse, y que esta constarà de los autos, y

no siẽdo desta suerte, no se admite, ni puede. Post. de mãnutenen. obseruat. 106 num. 83.

63 Lo otro, que quando la possession, que se ha dado a don Francisco, no estuuiera afiançada, como lo està, con tantas razones, y fundamentos, en duda no se auia de admitir la apelacion en quanto al efecto suspensiuo, ni tratar de que se diesse por atentada: argum. text. in l. fin. ff. De eo, quod met. caus. ibi: *Quãuis non extra ordinem fieri, sed ciuiliter, oportuit, reuocari, tamẽ in ciuile est*: l. fin. C. si aduersus Fisc. cap. Ab bate sane, §. secus autem, ibi: *Etiam si appareat minus iustè à principio fore actum*, de sentent. & re iudic. lib. 6. & in Cõcil. Tridenti. cap. 9. sess. 25. de reformat. ibi: *Si iam plenum sortitæ sunt effectum*. Bald. in l. fin. numer. 49. C. de Edic. Diu. Adria. tollen. Afflict. decis. 262. Gama decis. 237.

64 Lo tercero, porque concurre con lo dicho assistir el derecho a las determinaciones, que haze el Cabildo, que siendo la eleccion por la mayor parte del, se reputa, y tiene por tã justificada, q̃ no admite apelacion en quanto al efecto suspensiuo, y sin embargo della se ha de executar, y aunque de lo determinado en contrario se ofrezca informacion incontinenti; y procede en tanto grado, que no se puede dezir, que en su execucion haze fuerça, ni agrauio, vt in terminis tenet Salgad. de Reg. protect. dict. 2. par. & cap. 13. à num. 227. ibi: *An ab eo quod facit, & decernit, & decernit maior pars Capituli, appellationi emissæ si non deferatur, vis fiat. Negatiuè respondent text. in cap. 1. & cap. ex ore, de ijs, quæ fiunt à maiori parte Capituli. imò ea non obstante, nec contradictione minoris partis, omnino exequendum esse: vt in d. cap. 1. ibi: Appellatione remota præualet semper, & suum consequatur effectum, quod à maiori, & saniori parte Capituli fuerit statutum, & in d. cap. ex ore, ibi: Nos attendentes, sibi de iure non potuisse competere, vt per appellationem ob id interpositam, communem ordinationem Ecclesiæ impediret; quod adeò procedit, vt etiam si probatio iustificationis incontinenti offeratur, nihil obstat executioni tres, & elegantes reddit rationes. Imola in d. cap. 1. colum. 1. & 2. & iterum in cap. cum inter canonicas, colum. penult. in fine, cum sequentib. de elect. contra Innocent. in d. cap. 1. prior; quia in extraiudicialibus non fuit obiectus contradictionis, vel exceptionis legitimæ, etiam si illius fiat oblata probatio; quia extra iudicialia non suspenduntur appellatione: tum etiam, quia cum procedendum sit hoc casu appellatione remota, tollitur facultas iustificandi appellationem, per probationem oblatam ad impedimentum: tum etiam, quoniam cum sit interim præsumptio pro factis à maiori*

parte

parte nihil obsit d. oblatio, quas rationes comprobans Azeued. in additionib. ad Cur. Pisan. lib. 2. c. 14. n. 12. sequitur etiam ad id citatis.

65 Lo quarto, que el Prouisor asintiò en este mesmo arbitrio, y no votò por D. Balthasar, aunque le hallò con quarenta años de edad, y eligiò el segundo camino, que se dà en la Bula, y tuuo por mas ventajoso sugeto, ò à don Iuan, ò à don Francisco: y auiendo aprobado este dictamen, y con tanta publicidad confessado, diziẽdo: Que aquel era su voto, no parece, que sin nota se puede oponer. a el: l. generaliter, C. de non numerata pecunia, ibi: *Nimis est indignum, quod sua quisque voce affirmauit id postmodum infringere velle.*

Quarta oposicion.

Que el señor Obispo tiene jurisdicion acumulatiua cõ el Cabildo, y que no pudo dar la colacion.

66 Esta excepcion la funda el señor Obispo, y su Fiscal: en que dandosele comission por la Bula, para que asista à estas elecciones con el Cabildo, sub nomine vniuersali, vel collectiuo dimidiam partem specialiter vocatus haberet; l. si quis à Titia, ff. de vsufr. acrescen. Bart. & Bald. ibidem Zas. lib. 1. singular. respons. cap. 19. num. 6. & lib. 2. cap. 29. Dec. cons. 470. à num. 10.

Respuesta.

67 Lo primero, que esta oposicion es muy voluntaria, y no ay fundamento alguno para auerla podido oponer, considerando: que el mismo hecho, y la mesma eleccion està a todas luzes manifestando la exclusiua della, pues es constante, que se hizo por votos secretos, que a tener simultanea el señor Obispo con el Cabildo, era preciso, que se huuiera votado publicamente, en orden a que se conociera por quien auia votado el Prouisor, que en su nõbre asistiò a esta eleccion, porque de otra suerte, como se puede aueriguar, que aya auido discordia en ella, y que el Prouisor aya votado en contrario, y que su voto matuuo las vezes de la mitad de la eleccion, y que auiendosele juntado cõ otros por mayor parte aya salido electo don Balthasar? Esto no se ha dicho, ni alegado, ni era, ni es possible, mas antes consta lo contrario, y que no tuuo voto don Balthasar, y que en lo oculto votasse el Prouisor por don Francisco, a quien asiste la mayor parte, como eleccion canonica, y que los meritos de don Francisco, y partes grãdes, que

en

en el concurren, solicitassen en lo interior, y eleccion secreta la voz, y voto del Prouisor, y que en lo publico aya manifestado lo contrario por Ministro, que aunque en vn sugeto real, y phisico, pueden concurrir estas dos acciones, sin mezcla, ni confusion, l. tutorem, ff. de his, quæ vt indign. l. Consul, ff. de adoptionib. cap. postulasti, cap. cum in Ecclesijs, de concess. præben. cum plurib. Salga. de supplicat. ad Sanctissim. 2. par. cap. 15. à num. 28. Demas, q̃ con euidencia consta, que no votò por don Balthasar, con que siẽdo la impugnacion para este fin, totalmẽte queda excluida, y que de todo el Cabildo tiene la exclusiua don Balthasar.

68 Y en quanto à estas elecciones, es constante, y sin disputa alguna, que no tiene mas que vn voto el Ordinario, vt ex obseruantia omnium Ecclesiarum satis apertè constat, & in terminis terminãtibus tenet Domin. Ioan. de Solorzano lib. 3. de Indiar. gubernat. cap. 15. num. 51. ibi: *In quo tamen notabiliter addo: quod in hoc casu siue Episcopus, siue eius Vicarius suffragium ferat vnam tantum vocem habebit.* Y despues de auer puesto los fundamentos contrarios, in hæc verba concludit: *Adhuc tamen in suffragijs istarum electionum, & aliarum rerum quæ in Capitulo proponuntur contrarium receptum est eo excepto, quod in pari suffragiorũ numero præualet pars, cui Prælatus assistit.* Nicol. Garc. de Benefic. 5. par. cap. 4. num. 224. ibi: *Et cum Episcopus in huiusmodi prouisione interueniat, vt Prælatus, & non Canonicus, licet non habeat, nisi vnum votum.*

69 Y esta obseruancia inconcusamente admitida de todas las Iglesias Cathedrales de España, obra firme derecho, y que su Santidad en las Bullas en que afectò estas Canongias lo determinò en esta conformidad, como si inherente en ellas estuuiera expressado, sin que en esto se pueda admitir duda, ni disputa alguna, cap. cum dilectus, de consuetud. l. si de interpretatione, ff. de legib. l. 4. ff. pro legato, l. semper in stipulationibus, ff. de reg. iur. cap. cum venisset, de institut. Posterior enim possessionis qualitas declarat, quid à principio fuerit intentionis, Bald. cons. 245. ex text. in l. hoc legatum, ff. de legat. 3. & l. Scæuola, §. Tyrannæ, ff. de fund. instruct. Et quod ita fuit obseruatum creditur eodem modo fuisse ab origine intellectum, Anton. Natta cons. 406. num. 25. 27. & 28. vol. 2. loquens in quadam concessione, & dicit: quod onera complectitur ex eo, quod ita exequuta fuit, & quod actus sequens declarat voluntatem præcedentem, Petr. Surd. cons. 140. num. 43. vsque ad 49. lib. 1. Francisc. Becc. cons. 96. num. 13. & 14. volum. 1. vbi quod obseruantia subsequens omnem dubitationem tollit, & euidentissimum præstat intellectum, Bald. in cap. fin. de consuetud. num. 29. adijciens: quod consuetudo interpratatiua rudes

sermones, & etiam significata transformat, vt in l. 1. C. si secund. nub. mul. Anton. de Butr. in d. cap. fin. num. 47. vbi quod huiusmodi consuetudo supplet verba omissa in dispositione, vt in l. quod si nolit, §. quia assidua, ff. de Ædilit. edic. Socin. Sen. cons. 45. num. 2. volum. 1. Et operatur etiam quamvis non sit bona, sed contra verum intellectum, Alexand. cons. 8. à num. 9. lib. 6. vbi ponit plura exempla, Becc. cons. 101. num. 49. in fine, & excusat à pœna, Crauet. cons. 725. in fine, Aretin. cons. 11. à num. 5. Alexand. d. cons. 8. ferè per tot. lib. 6. Dec. in cap. cum M. Ferrariensis in 5. notab. de constitutionib. vbi etiam multa cummulauit.

70 Y en esta obseruancia tan antigua, por tan grandes Comunidades obseruada, y executada, es por su ancianidad venerable, debe cõ todo respeto, sin mudança alguna mantenerse. Prouerbior. cap. 22. ibi: *Ne transgrediaris terminos antiquos, quos posuerunt patres tui.* Leo Papa 12. epist. 82. ad Anastas. cap. 2. ibi: *Si ea destruerent, quæ antecessores nostri statuerunt, non constructor, sed euersor esse iustè comprobarer testante veritatis voce.* Relatus in cap. si ea destruerem 4. in ordine 25. quæst. 2. & in cap. 2. ibi: *Nulla possunt improbitate conuelli, nulla nouitate mutari, &c.* & in cap. 3. ibi: *Nec prætermitti posset hoc, quo antiqua patrum institutio inuenit.* Cassiodor. lib. 2. variar. epist. 4. ibi: *Delectamur vetustatis inuento, & sequi regulas constitutas libenter amplectimur; quia locus subreptionibus non relinquitur, quoties rationabiliter constitutæ seruantur,* & lib. 10. epist. 25. *Ecclesiastici moderationi* (inquit Gregorius Papa) *est omnino conueniens, vt quæ ordinata fuerint, vel rationabiliter decissa, nulla in posterum debeant refragatione turbari,* in cap. Ecclesiasticæ 12. in ordine, d. 25. quæst. 2. repetitum in cap. 1. 35. quæst. 9. ibi: *Omnibus modis Ecclesiasticæ disciplinæ, vel moderationi conueniens est, vt quæ rationabiliter ordinata fuerint, vel decissa nulla in posterum debeant refragatione turbari.* Et in cap. an puto ead. 25. quæst. 2. ibi: *Ea quæ sunt ab Apostolis, eorumque successoribus instituta, nulla desidia negligantur, nulla dissensione videntur, nulla concertatione turbentur, &c.* Et in cap. priuilegia 3. in ordine in ead. caus. & quæst. ibi: *Nulla possunt iniquitate conuelli, nulla nouitate mutari, &c.* Leo Papa Quartus, relatus in cap. quod verò 25. quæst. 1. ibi: *Quod verò dicitis nostris temporibus seruari debere, quæ à me his quoque prædecessoribus tradita, atque custodita sunt; absit à me, vt statuta maiorum consacerdotibus meis in qualibet Ecclesia infringam, quia mihi iniuriam facio, si fratribus meis iura perturbo, &c.* Aristot. Patrit. de Repub. libr. 3. tit. 1. num. 14. ibi: *Ciuitatis statum diligant, contentique nihil moliantur, nihil cogitent, quod alienum, nouumque sit, sed eam viã ire pergant, quam maiores instituerunt, quæque aliorum vestigijs*

atrita sint, nouarum enim rerum studium semper Rempublicam labefactare solent, quàm eam aliqua ex parte meliorem reddere, &c. Et Pontifex Simach. in quadam epistola ab eo scripta, & missa Episcopis Franciæ, ibi: *Sedis Apostolicæ instituta solicitant, vt de concordia vniuersalis Ecclesiæ per vigili cura tractemus, quæ in eo præcipuè efficaciùs adolescit, sicquæ à Patribus statuta sunt, ætas subsequens reuerenter obseruent.* Quam epistolam ad litteram refert P. Azorius, instit. mor. lib. 3. cap. 36. lit. E. Cornel. Tacit. lib. 14. Annalium, ibi: *Super omnibus negotijs melius, atque rectiùs olim prouissum, & quæ conuertuntur in deteriùs mutari.* Diu. Thom. 1. 2. quæst. 97. artic. 2. vbi ita notáter scribit: *Lex est mutanda, quoties experientia quidpiam melius adfert, in tantum sit bonũ, vt malè infinita nouitio vincat.* Simach. lib. 10. epist. 54. ibi: *Seruanda est tot sæculis fides, & sequendi sunt nobis parentes, qui sequuti fœliciter suos: Video quale sit, & quod instituendum putetur, sera tamen, & contumeliosa est emmendatio senectutis*, latè Salgad. de supplicat. ad Sãctis. 1. par. cap. 6. per tot. Dom. Ioan. de Solorzano lib. 1. de Indiar. Gubernat. cap. 4. à num. 69. & lib. 2 cap. 30. à num. 101.

71 Lo segundo, porque esto está determinado por el Cabildo, y con aquiesciencia del Prouisor, y sin que se aya por su parte, ni del señor Obispo apelado, ni reclamado, considerãdo: Que luego que el Cabildo oyò la voz, sonido, ò eco desta nueua pretension del señor Obispo, pidiò que se votasse: si tenia mas de vn voto en esta eleccion; y saliò resuelto: Que de ninguna suerte tenia mas que vn voto, y en esta conformidad se entrò en la eleccion, y assi no se puede oy controuertir, lo que por assentado se tuuo, y se llegò a votar, y perficionar en esta conformidad la eleccion, l. si seruus communis, ff. de donation. inter vir. & vxor. l. 2. §. voluntatẽ, ff. solu. matrim. §. si. seruus, authent. de Sanctissim. Episcop. Menoch. de præsumpt. lib. 6. præsumpt. 99. numer. 15. & num. 22. Maximè propter præcedentis actus continuationem, l. item quæritur, §. qui impleto, ff. locati, l. legem, C. eod. tit. & ita intelligit Bald. in l. si sine voluntate, num. 10. vers. *Item propter actus*, C. ad Velleian. Roman. in l. quæ dotis, num. 52. vers. *Fallit quartò*, ff. solu. matrim. Menoch. d. præsumpt. 99. num. 48. Mascard. de probationib. conclus. 1153. num. 43. Cephal. cons. 475. num. 41.

73 Lo vno, porque si bien fue antiguamente disputable: A quiẽ pertenecia la colacion de estas Prebendas? Si al Cabildo solo? O al Cabildo, juntamente con el Obispo? En que ay por vna, y otra

par-

parte Autores,y autoridades,que neruosamente defienden cada qual la suya; La verdadera,la seguida,la obseruada,y estilada es: Que el Obispo de la colacion,vt cum pluribus tenet Lother. de re benefic.lib.2.quæst.21.à num.127.& num.135.cum alijs,donde excluye juntamente la simultanea. Maximè stante Bulla Gregorij Decimi Quinti,quæ debet ad vnguem seruari,Barbos.de Canonic.& Dignitatib.cap.26.num.5.& 24.

74 Y en conformidad desto,auiendo requerido al señor Obispo,para que diesse la colacion,no lo queriendo hazer,pudo dõ Francisco acudir al Cabildo para que se la diesse, glos.in cap. pastoralis de iur. patronat. verbo, *Malitiose*, vbi Abb. & cæteri communiter.Francisc.Marc.decis.491.num. 4.par.1. Campanil. in diuersor.iur. canon. rubr.11. cap.13.num.475.Lambertin. de iur. patronat. par.2.lib.2.quæst.8. artic.16. & 17.Paul. de Citharin. de iur.patronat.par.6 quæst.7.in fin. Ricc.in praxi Fori Ecclesiastici, decis.159. Barbos. de offic.Episco. par. 3. alleg.72.num. 193.

75 Lo otro, porque esta potestad,que tenia, y tiene el Cabildo,de dar la colacion simul con el Obispo, no le està extinguida,ni reuocada, porque la colacion la aya dado,y de el Obispo, sino suspendida mientras obrare el señor Obispo, sin impedir la eleccion hecha por el Cabildo, ni embaraçar su precisa execucion dispuesta por la Bulla: y assi lo vemos, que las colaciones voluntarias no tocan al Cabildo, pero siendo precisas como esta, aun en sedevacante las puede hazer: porque el caso preciso no ha de estàr pendiente del accidente de la voluntad, ò caso de la vacante, cap.cum olim,de maiorit. & obedient. cap.1.de institutionib.lib.6. vbi Abbas, & omnes Vvamesius consl.259.& consl.260. & consl.267.Sebastian.Neu.in tracta.de potest. Capitu. in rubr. tit. qui fæud. dare poss. à num. 25. Rochus de Curte de iur.patronat.verbo,*Competens alicui*,cum multis Garcia de Benefic. 5.part. cap.7. à num. 54. cum pluribus alijs.

76 Maximè,que aun se pudiera defender: Que sola la prouision era bastante sin colacion. Nicol.Garc.de Benefic.d.5.par. cap.4.num.219.cum sequenti.

77 Lo quarto,porque conforme a lo mencionado, debiò el Cabildo proceder a perficionar su eleccion,y dar la colacion,y possession actual a Don Francisco,y debe ser manutenido, y amparado en ella.

78 Tum,porque la perfeccion consiste: en que no quede nada por hazer,vt supra diximus num. & cum alijs tenet Barbos.

bos.axiom.93. num.13. Y auiendo su Santidad cometido al Cabildo la eleccion destas Canongias, en orden a que la perficione, y admita Canonigo, que acuda a este ministerio tan essencial, y preciso, todo aquello que lo es, y fuere para conseguir este fin se le concediò, sin que le falte cosa alguna, cap. præterea, de offic. & potesta. Iudic. Deleg. ibi: *Quia ex eo, quod causa sibi committitur, super omnibus, quæ ad causam ipsam spectare noscuntur, plenariam recipit potestatem:* vbi omnes. Barbos. in collectan. ad d. cap. à num. 1. cum alijs, l. 2. ff. de iurisdict. omn. iudic. vbi omnes Legistæ.

79 Tum, porque no auia de dexar el Cabildo de dar esta colacion, y possession, siendo a fauor del culto diuino: Quia Ecclesia læditur si diu beneficia vacent. Monach. in cap. 1. num. 25. de concess. præben. Oliuer. Beltramin. in decis. 465. numer. 12.

80 Tum, porque el Cabildo procedio en todo lo dicho en orden a executar los Breues de sus Santidades, y assi no pudo obrar cosa alguna la llamada apelacion, ò inhibicion, ni ay, ni puede auer atentado. Dec. cons. 33. Lancellot. cum mult. de Attentat. 2. par. cap. 20. limitat. 11. à num. 4.

81 Tum, porque es constante, que antes de la llamada apelacion, è inhibicion, no estaua formado pleito, con que ipso iure corruerunt appellatio, & inhibitio, vt suprà diximus, & tenent Caroc. decis. 49. Eugen. cons. 49. Ioan. Baptis. Costa de re integra, distinct. 97. à num. 3. & de remed. subsidiar. remed. 16. numer. 8.

82 Tum, porque (vt suprà diximus) no auiendo pleito, como no le huuo antecedentemente a la eleccion, y possession, no ay sugeto sobre que cayga, ni la apelació, ni inhibicion, no ay atentado, ni le puede auer. Marchesan. de commissionibus tom. 2. par. 2. cap. 2. tit. de commissionib. sup. attentat. numer. 46. Y en el 37. Que en los actos extrajudiciales no ay atentados. Y en el 42. Que en continuar su possession tampoco le ay.

83 Tum, porque don Baltasar no ha puesto, ni formado pleito, y el que intentò, fue ante el Ordinario, que no es parte, y està recusado, ni ha guardado la forma, que se requiere por derecho (vt supra dicebamus) Y assi quando este pleito estuuiera puesto en su principio, y en tiempo habil, siendo nulo, no ay apelacion, inhibicion, ni atentado. Afflict. decis. 366. num. 12. Paris. cons. 41. num. 36. lib. 1. Lancellot. de Attẽtat. 2. par. cap. 4. in præfact. num. 24. & limit. 3. à num. 1. & cap. 20. limit. 2. num. 23.

Tum,

84 Tum, porque dõ Balthasar no ha mostrado, ni puede, que aya tenido parte en la eleccion, ni que ayan votado por el, mas antes consta lo contrario: ni lo demas que alega le sufraga, por las partes, que tiene don Francisco; y que en conformidad de ellas està electo: y assi no auiendo derecho firme, no ay, ni puede auer atentado, Baptista Coccin. decis. 265. in fine, & decis. 397. num. 3. Marchesan. de commissionib. tom. 2. §. 2. par. 2. titul. de commissionib. sup. attentat. num. 78. cum alijs, & num. 109. cum duob. sequentib. qui loquitur: Quando possessio est turbida, Hercul. Marescot. lib. 2. variar. cap. 121. à numer. 58. cum alijs. Y admira, que estando excluido por todo el Cabildo, impugne esta eleccion, y que contra su voluntad determinada, y expressada, sin voto alguno pretenda ser Canonigo.

85 Conforme a lo qual, la manutencion es juridica, y legal, por q̃ la possessiõ que tiene don Francisco es en virtud del Breue de la Santidad de Gregorio Dezimo Quinto, vt ipsemet Gregorius Decimus Quintus fatetur in decis. 323. num. 1. cum multis Post. de manutenen. obseruat. 12. à num. 22.

86 Y porque se la diò el Cabildo, que mantiene vezes de juez en renitencia, y resistencia del señor Obispo, y assi debe ser amparado en ella, l. 1. & 2. ff. Ne vis fiat ei. Y en el mesmo instante, que se le diò la possession fue manutenible, porque se calificò con su autoridad, y le assiste el derecho, para que se repute por justificada, l. iuste possidet, ff. de acquiren. possess. Angel. in l. clam possidere, §. qui ad nundinas, num. 2. in fine, & ibi Ias. num. 20. ff. eod. tit. latissimè Post. de manutenen. d. obseruat. 12. à num. 3. & Rot. Roman. decis. 232. nu. 1. & 2. & decis. 233. num. 1. & 2. post eius tractatum.

87 Y à don Balthasar le incumbiera, probar con toda euidencia, y de los mesmos autos: Que el Cabildo no auia procedido justa, y rectamente: y en qualquiera duda auia, y debe obtener don Francisco, vt cum ferè infinitis tenet Post. d. obseruat. 12. à num. 7. & num. 9. ibi: *Quæ tunc dicitur adesse, quando est adeò euidens, vt nulla ratione, vel excusatione velari, seu offuscari possit, secùs si sit dubia, & disputabilis, seù aliquo modo velata, & requirat altiorẽ indaginẽ.* Et n. 13. ibi: *Vbi quod sufficit quoquo modo offuscari posse iniustitiam, vel nullitatẽ.* Y esta injusticia, y nulidad, no puede ser manifiesta, sino es que aya precedido executoria, ò confession de la parte, y en el interin ha de ser manutenido, d. num. 13. in fine, ibi: *Vbi quod*

 priùs

prius discutiendum est: An sententia sit iniusta, & deinde, an iniquitas sit notoria, & quod Rotæ resolutiones sine sententijs non faciunt notoriam iustitiam, vel iniustitiam, sed res iudicata, vel partis confessio. Nuestro caso està fuera de disputa, porque Don Francisco se halla electo por la mayor parte del Cabildo, con acto antecedente de todo el Cabildo, de auer le de tener precisamente por Canonigo. Que en esta conformidad fue aprobado del mesmo Cabildo. Que se le dio la colacion, titulo, y canonica institucion por el, respecto de no auer querido el Prouisor darsela, con pretexto de que no se auia eligido al que tenia quarenta años, auiendo sido el mesmo Prouisor de contrario parecer, y votado por quiē no los tenia. Que se le diò la possesion quieta, y pacificamente, sin contradicion alguna, con sciencia, y paciencia del mismo Don Balthasar, q̄ a la sazon como Opositor se hallaba en Cuenca. Que no tiene contradictor, ni lo puede ser Don Balthasar, por hallarse excluido por todo el Cabildo. Y asi de primo ad vltimum ha de ser amparado Don Francisco en dicha su possesion, meritissimamente obtenida por sus partes, que estan solicitando este amparo, y lo espera conseguir. Salua in omnibus, &c.

Doct. Blasius Gundisaluus à Ribero Consultor sancti Officij, Regalibus in Consilijs Aduocatus, Pauperum, Carceratorumque Sanctæ, & Generalis Inquisitionis.

Lo que esta defendido en esta informacion con
embargo de que se aya tratado de impetrar porq[illegible]
de no auer justicia para auerse impetrado y qu[illegible]
tidad no gusta de proueer estas Canongias e[illegible]
La L. 24. tit. 3. Lib. 1. Recopil. donde se supo[illegible]
que de las Bulas que se dieron en derogacio[illegible]
concedidas por los summos Pontifices en fauor de[illegible]
gias Doctorales y Magistrales y aunq̃ no habla[illegible]
tenciarias es porque despues desta ley se han a[illegible]
a las Iglesias y corre la mesma razon como se co[illegible]
La ley y de las Bulas Pontificias que habla desta[illegible]
gias y tienen clausulas mas exsuberantes y [illegible]
las otras y si viniessen las Bullas desta impe[illegible]
toca al Consº. La retencion esto me parece. [illegible]
Madrid A 17 de Mayo de 1651.

Lic.do Manuel de Almeyda [illegible]

